ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 024/05/5-3730/2023

И ПРОДЛЕНИИ СРОКА ЕГО РАССМОТРЕНИЯ

18 января 2024 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – ..., члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти – ..., государственный инспектор аналитического отдела – ..., рассмотрев материалы дела № 024/05/5-3730/2024, возбужденного по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении индивидуального предпринимателя Троегубовой (ИНН: 246110183863) (далее – ИП Троегубова А.Д.) и индивидуального предпринимателя Болотина Сергея Викторовича (ИНН: 246411659987) (далее – ИП Болотин С.В.), по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие ИП Троегубовой А.Д., Болотина С.В.,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение ... (вх. № 21946-ЭП/23 от 31.10.2023) по факту размещения рекламной конструкции службы доставки суши и ролов, расположенной на фасаде десятиэтажного панельного дома по адресу: г. Красноярск, ул. 9 мая, д.75 следующего содержания: «Мы № 1 потому что 8 млн заказов – это вам не шутка_ Ё_ Ёбидоёби sushi&rolls_ а если точно, то доставили уже 8 023 626 заказов».

В результате рассмотрения заявления и приложенных к нему материалов Красноярское УФАС России приняло решение о возбуждении дела № 024/05/5-3730/2023 в отношении ИП Троегубовой А.Д. (рекламодатель) и ИП Болотина С.В. (рекламораспространитель) по признакам нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Определением о возбуждении Дела (исх. № ВМ/21541/23 от 20.12.2023) ИП Троегубовой А.Д. и ИП Болотину С.В. было предложено явиться на рассмотрение дела 18.01.2024 в 15:30.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80098591125628, оправленное по адресу регистрации ИП Троегубовой А.Д. на момент рассмотрения Дела содержит статус «Ожидает вручения в отделении почты», также определение было направлено на адрес электронной почты.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России», указанное письмо Красноярского УФАС России с почтовым идентификатором 80098591125635, оправленное по адресу регистрации ИП Болотина С.В. на момент рассмотрения Дела содержит статус «Вручено адресату 29.12.2023», также определение было направлено на адрес электронной почты.

На заседание Комиссии по рассмотрению дела 18.01.2024 ИП Троегубова А.Д. и ИП Болотин С.В. не явились; документы, запрошенные определением о возбуждении дела, представлены не в полном объеме.

В адрес Красноярского УФАС России поступили письменные пояснения от ИП Болотина С.В. (вх. № 62-ЭП/24 от 09.01.2024) , согласно которым следует, что он привлечен в процесс в качестве рекламораспространителя ошибочно. Также указано, что на момент размещения рекламы в сентябре-октябре 2023 г. фирменное наименование юридического лица ООО «Ёбидоёби» не было исключено/изменено.

В адрес Красноярского УФАС России от ИП Троегубовой А.Д. (вх. № 854-ЭП/24 от 17.01.2024) поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела и ознакомлении с материалами дела № 024/045/5-3702/2023. Также ИП Троегубова А.Д. отрицает

размещение рассматриваемой рекламы.

Комиссия Красноярского УФАС России с учетом извещения лиц о месте и времени рассмотрения дела, ознакомившись с материалами дела, в том числе позицией лиц, в отношении которых установлены признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», отмечает следующее.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – 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.

Рассматриваемая Реклама содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования. Реклама призвана формировать и поддерживать интерес к товарам и услугам, реализуемым соответствующим рекламодателем.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

На основании пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В рассматриваемой Рекламе содержится утверждение: «Мы № 1».

В Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» судам указано, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной следует учитывать, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре, его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Также, согласно части 6 статьи 5 Федерального 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.

Таким образом, данное положение Федерального закона «О рекламе» запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы, сравнения, выражения.

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.

Кроме того, при решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 Федерального 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.).

Установлено, что Арбитражным судом Красноярского края рассмотрено дело № А33-31075/2022 и вынесено решение обязать общество с ограниченной ответственностью «ЁБИДОЁБИ» (ИНН 2465142629, ОГРН 1162468066298) 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».

Суд постановил, что слово «Ёбидоёби» не является одним из общеизвестных матерных слов, но состоит из употребления подряд двух слов, образованных от общеизвестного матерного слова на букву «е». Следовательно, значительная часть потребителей может воспринять его как бранное.

По мнению суда, у большинства российских потребителей нет знаний японского языка, поэтому они могут воспринимать слово «Ёбидоёби» как относящееся к нецензурным.

А использование ассоциаций с сексуальными действиями и публичное использование ассоциаций с матерным словом, очевидно, противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Апелляционная и кассационная инстанции данное решение поддержали.

На основании изложенного Красноярское УФАС России установило, что рассматриваемая Реклама также содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в части использования в рекламе бранного слова «Ёбидоёби».

Дополнительно, вопрос законности использования слова «Ёбидоёби» в контексте

рекламы был вынесен на заседание Экспертного совета по применению законодательства Российской Федерации о рекламе при Красноярском УФАС России (далее – Экспертный совет по рекламе).

Согласно пункту 2.1 части 2 Положения об Экспертном совете, основными задачами Экспертного совета являются экспертиза и оценка содержания рекламы, представленной на рассмотрение Экспертного совета, оценка воздействия рекламы на потребителей рекламной информации, экспертиза соответствия действительности сведений, сообщаемых в рекламе, разработка рекомендаций по совершенствованию государственного контроля соблюдения законодательства о рекламе.

Экспертный совет по рекламе был проведен Красноярским УФАС России 01 ноября 2023 года. В результате голосования при рассмотрении вопроса о том, нарушает ли распространяемая ООО «Ёбидоёби» реклама требования части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» единогласно членами Экспертного совета было принято решение о наличии признаков нарушения Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, рассматриваемая Реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5, части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно части 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно части 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно части 6 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Красноярское УФАС России направило запрос в адрес Управления архитектуры г. Красноярска (вх. № АГ/18213/23 от 31.10.2023) о предоставлении информации о лице, обладающим правом размещения и эксплуатации рекламной конструкции по адресу: г. Красноярск, ул. 9 мая, д. 75.

Согласно представленным документам и пояснениям Управления архитектуры г.Красноярска (вх. № 22184-ЭП/23 от 02.11.2023) следует, что правом на размещение

рекламной конструкции по адресу: г. Красноярск, ул. 9 мая, д. 75 обладает ООО «Реклама +» (юридический адрес: 660077, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Алексеева, д. 49, пом. 180).

Красноярское УФАС направило запрос в адрес ООО «Реклама +» (исх. № АГ/18439/23 от 02.11.2023) о предоставлении информации о рекламодателе рассматриваемой рекламы.

Согласно представленной ООО «Реклама +» информации (вх. № 22439-ЭП/23 от 07.11.2023) следует, что размещение рекламно-информационного материала осуществлено на основании договора возмездного оказания услуг № 25 от 30.08.2023г. между ООО «Реклама +» и ИП Болотиным С.В. Размещение осуществлено в период сентябрь-октябрь 2023г. Согласно названному договору ООО «Реклама +» оказывает ИП Болотину С.В. услуги по организации размещения и техническому обслуживанию рекламно-информационного материала на конструкции по адресу: г. Красноярск, ул. 9 мая, д. 75.

Красноярское УФАС направило запрос в адрес ИП Болотина С.В. (исх. № АГ/18972/23 от 13.11.2023) о предоставлении информации о рекламодателе (заказчике) рассматриваемой рекламы.

Согласно представленной ИП Болотиным С.В. информации (вх. № 24747-ЭП/23 от 04.12.2023) следует, что данный рекламно-информационный материал размещен на основании договора возмездного оказания услуг № 22/ИП-10-450 от 27.10.2022, заключенного с ИП Троегубовой А.Д. (ИНН: 246110183863). Согласно названному договору ИП Болотин С.В. предоставляет ИП Троегубовой А.Д. услуги по широкоформатной печати, изготовлению, организации размещения и техническому обслуживанию рекламно-информационных материалов на объектах наружной рекламы (конструкциях) (пункт 2.1 договора № 22/ИП-10-450). Макет представлен заказчиком. Подтверждающие материалы представлены в полном объеме.

Красноярское УФАС направило запрос в адрес ИП Троегубовой А.Д. (исх. № АГ/20455/23 от 06.12.2023) о предоставлении информации о заказчике рассматриваемой рекламы.

Согласно представленной ИП Троегубовой А.Д. информации (вх. № 25543-ЭП/23 от 12.12.2023) следует, что ИП Троегубовой А.Д. не осуществляла размещение рекламы по рассматриваемому адресу. Подтверждающих документов не представлено.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем рассматриваемой Рекламы является ИП Троегубова А.Д., рекламопроизводителем является ИП Болотин С.В., рекламораспространителем является ООО «Реклама+».

ИП Троегубова А.Д. заказала, ИП Болотин С.В. изготовил, а ООО «Реклама+» разместило рассматриваемую рекламу на фасаде многоэтажного дома по адресу: г. Красноярск, ул. 9 мая, д. 75. В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части использования выражения «Мы №1» без подтверждающей информации и признаки нарушения части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в части использования в рекламе нецензурного слова «Ёбидоёби».

Ввиду указанного в действиях ИП Троегубовой А.Д. как рекламодателя усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»; в действиях ИП Болотина С.В. как

рекламопроизводителя усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Ранее указано, данный рекламно-информационный материал службы доставки суши и роллов «Ёбидоёби» размещен на основании договора возмездного оказания услуг № 22/ИП-10-450 от 27.10.2022.

Согласно пункту 2.1 названного договора ИП Болотин С.В. предоставляет ИП Троегубовой А.Д. услуги по широкоформатной печати, изготовлению, организации размещения и техническому обслуживанию рекламно-информационных материалов на объектах наружной рекламы (конструкциях). Следовательно, ИП Болотиным С.В. была изготовлена (напечатана) рассматриваемая реклама (рекламный банер), за размещение рассматриваемой рекламы ответственно ООО «Реклама+».

Следует отметить, что судом кассационной инстанции 09.10.2023 вынесено постановление об оставлении без изменения решения Арбитражного суда Красноярского края от 07.04.2023 и постановления Третьего арбитражного апелляционного суда от 26.07.2023 по
делу № А33-31075/2022. Постановление вступило в законную силу в день его принятия.

Согласно решению Третьего Арбитражного апелляционного суда от 26.07.2023 решение Арбитражного суда Красноярского края от 07.04.2023 по делу
№ А33-31075/2022 оставить без изменения.

Согласно решению Арбитражного суда Красноярского края от 07.04.2023 общество с ограниченной ответственностью «Ёбидоёби» обязано 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».

Также, Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что в рассматриваемой рекламе не указано наименование юридического лица – ООО «Ёбидоёби», отображено только слово Ёбидоёби. Кроме того, использование бранных слов в рекламе безусловно запрещено, в частности вне зависимости от того являются ли они фирменным наименованием какого-либо лица.

Также при рассмотрении дела антимонопольным органом установлено, что решением Роспатента от 01.11.2019, оставленным без изменения решением Роспатента от 20.03.2020, обществу отказано в регистрации в качестве товарного знака словесного обозначение «Ебидоеби» по заявке № 2018750190 в связи с несоответствием заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 ГК РФ.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 21.09.2020 по делу № СИП-327/2020 отказано в удовлетворении заявления Зимена К.Ю. о признании недействительным решения Роспатента от 20.03.2020.

Управлением также установлено, что уведомлением о предварительном отказе от 26.04.2021 обществу полностью предварительно отказано в регистрации сертификата торговой марки «Ебидоеби». В качестве основания для отказа указано, в том числе, следующее: словесный элемент обозначения «Ебидоеби», заявленного на регистрацию товарного знака, не может быть зарегистрирован как товарный знак

в связи с тем, что он имеет созвучие со словами ненормативной лексики, имеющими обсценное содержание, а также противоречит общественным интересам и принципам морали.

Исследовав материалы Дела, Комиссия Красноярского УФАС России приняла решение об отложении рассмотрения Дела и продлении срока его рассмотрения в связи необходимостью получения дополнительной информации.

На основании вышеизложенного, в соответствии с пунктом 31, пунктом 32 и абзацем 3 пункта 38 Постановления Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Продлить срок рассмотрения дела № 024/05/5-3730/2023 до 20 марта 2024 года.

2. Рассмотрение дела № 024/05/5-3730/2023 отложить.

3. Назначить дело № 024/05/5-3730/2023 к рассмотрению на 18 марта 2024 года в 15 часов 00 минут (время местное) по адресу: г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д», каб. № 6а.

4. Признать ИП Болотина С.В. (ИНН: 246411659987) лицом, участвующим в деле, в действиях которого содержатся признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и части 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

5. ИП Болотину С.В. в срок до 15 марта 2024 года представить в адрес Красноярского УФАС России письменные пояснения по существу рассматриваемого дела и иные документы и сведения, имеющие, по мнению ИП Болотина С.В., отношение к обстоятельствам рассматриваемого Дела.

6. ИП Троегубовой А.Д. в срок до 15 марта 2024 года представить в адрес Красноярского УФАС России заверенные надлежащим образом копии следующих документов и сведения:

1) письменные пояснения по существу рассматриваемого дела;

2) адреса распространения аналогичной рекламы в г. Красноярске, размещенной по заказу ИП Троегубовой А.Д., с приложением договоров на размещение рекламы;

3) документальны доказательства, подтверждающие достоверность и объективное подтверждение распространённой рекламной информации - «Мы № 1 потому что 8 млн заказов – это вам не шутка_ Ё_ Ёбидоёби sushi&rolls_ а если точно, то доставили уже 8 023 626 заказов»;

4) иные документы и сведения, имеющие, по мнению ИП Троегубовой А.Д., отношение к обстоятельствам рассматриваемого Дела.

Явка лиц, участвующих в деле (с документом, удостоверяющим личность) или их представителей (с документами, удостоверяющими личность и полномочия) на рассмотрение Дела обязательна.

Комиссия информирует о том, что в соответствии с частью 6 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.