




## **Об использовании эмодзи в деструктивных целях**

В феврале 2023 года Окружной суд США Южного округа Нью-Йорка вынес решение по делу против Dapper Labs и ее генерального директора Рохама Гарегозлу за предполагаемое нарушение законов о ценных бумагах<sup>1</sup>.

По заявлению истцов компания Dapper Labs продвигала NFT (англ. “non-fungible token” – невзаимозаменяемый токен – технология, закрепляющая право владения цифрового объекта за конкретным пользователем) в качестве инвестиционных инструментов посредством своих маркетинговых материалов с тщательно подобранными эмодзи-смайликами.

Согласно вынесенному судебному акту, «... хотя слово “прибыль” не включено ни в один из постов, эмодзи “ракетный корабль”, эмодзи “биржевой график” и эмодзи “денежные мешки” объективно означают одно: финансовую прибыль от инвестиций». В иске упоминается пост, в котором компания Dapper Labs использовала эмодзи   .

В свою защиту Dapper Labs утверждает, что использование эмодзи было предназначено для обеспечения точности рыночных данных, а не для стимулирования продаж.

Данный опыт можно рассмотреть в контексте распространения через публикации на цифровых платформах и иного контента.

### **1. Незаконная реклама онлайн-казино и других азартных проектов**

В феврале 2023 года в ФАС России и Роскомнадзор поступили обращения о незаконной рекламе онлайн-казино блогерами и иными производителями контента<sup>2</sup>. В частности, было заявлено, что подобная реклама должна маркироваться, однако, блогеры используют психологические методы,

---

<sup>1</sup> <https://assets.bwbx.io/documents/users/iqjWHBFdfxIU/rNL9SOS91Xgo/v0>.

<sup>2</sup> <https://tass.ru/obschestvo/17074293>.

показывая аудитории, что в онлайн-казино можно заработать и получать пассивный доход.


Такими психологическими методами воздействия на пользователя могут выступать и эмодзи-символы (например, те, которые стали объектом рассмотрения по делу Dapper Labs). Эмодзи могут создавать впечатление, что они являются способом заработка и гарантированного выигрыша.

## **2. Пропаганда насилия или иных экстремистских действий**

Интерпретация эмодзи-символов в том или ином контексте и признание за ними статуса доказательств по делу давно известно американскому судебной практике. Иногда эмодзи толкуются судами в качестве символов, свидетельствующих об опасных мотивах лица и имеющие деструктивное значение. Так, например, в 2015 году подросток был арестован за угрозы совершения теракта после публикации статуса, содержащего смайлика оружия, направленного на полицейского<sup>3</sup>, а в 2016 году девочке было предъявлено обвинение в угрозах школьному персоналу после публикации сообщений, содержащих эмодзи пистолета, бомбы и ножа с сообщениями «убийство» и «встретимся в библиотеке во вторник»<sup>4</sup>.

В 2016 году компания Apple изменила эмодзи-символ пистолета с револьвера на игрушечный водный.

## **3. Клевета или диффамация**

В августе 2020 года австралийский суд заслушал дело Берроуза против Хауды и признал диффамацией (распространением порочащих сведений) использование «смайлика с застёжкой-молнией» () в качестве комментария к посту. При вынесении решения суд руководствовался тем, какое значение

---

<sup>3</sup> <https://www.cnet.com/culture/teen-arrested-after-alleged-facebook-emoji-threats/>.

<sup>4</sup> <https://www.washingtonpost.com/news/local/wp/2016/02/27/a-12-year-old-girl-is-facing-criminal-charges-for-using-emoji-shes-not-alone/?noredirect=on>.

обычный и разумный пользователь Twitter присвоил бы данному эмодзи-символу.

Согласно австралийскому законодательству (общее право Англии и Закон о диффамации 2005 года), владелец веб-сайта, на котором публикуются клеветнические материалы, является издателем этих материалов. Поэтому владельцы цифровых платформ могут быть привлечены к ответственности за клевету или диффамацию, публикуемую на интернет-странице<sup>5</sup>.

#### 4. Эмодзи в качестве реакции на публикацию

Отдельно следует рассмотреть использование эмодзи-реакции на публикацию (фотографию, пост, видеозапись, и т.д.) как поддержки информации из публикации.

Данные случаи характерны для тех социальных сетей, где реакция на публикацию помимо «лайка» (отметка «мне нравится») и «дизлайка» (отметка «мне не нравится») подразумевает также альтернативные реакции в виде эмодзи. Например, в Telegram доступна функция проставления реакций на сообщения в виде эмодзи 🙌, 👍, 😊, 🙏, 🤔, 🙄, 🙇, etc.

Очевидно, что эмодзи 👍, 🙌, 👉, 🙏 свидетельствуют о положительной реакции на опубликованную информацию, а эмодзи 🙄, 😏, 😒, 😡 – о негативной реакции. В то же время смайлики 🙏, 🤔 в качестве однозначной эмоции интерпретировать затруднительно.

В 2016 году пользователям Facebook\* помимо стандартного лайка стали доступны новые виды реакций:



<sup>5</sup> Дело Тркуля против Google (Trkulja v Google LLC 2018 HCA 25).

Затем на платформе был запущен алгоритм продвижения публикаций, который давал реакциям-эмоциям, в том числе «злым», в 5 раз больше веса, чем обычному лайку<sup>6</sup>. Вскоре специалистами по работе с данными было установлено, что смайлики с гневной реакцией с большей степенью вероятности будут содержать в себе нежелательный контент (дезинформацию, спам, оскорбления и т.д.) и будут чаще попадать в ленту рекомендаций из-за работы алгоритма.

Стандартная **отметка «лайк»** тоже несет в себе определенную смысловую нагрузку и передает отношение к той или иной публикуемой информации, а проставление такой отметки может повлечь наступление юридических последствий.

В 2022 году районный суд Майнингена (Германия) постановил, что «лайк» на публикации, заведомо несущей преступную информацию, подпадает под действие §140 StGB (Das Strafgesetzbuch) «Одобрение уголовных преступлений»<sup>7</sup>. Согласно постановлению суда, для интерпретации одобрения человеком того или иного заявления, необходимо, чтобы он принял его в качестве своего собственного; по мнению суда, именно эту функцию выполняет отметка «мне нравится» в социальных сетях – «мне нравится» означает «мне этого хочется».

Кроме того, в решении суда указывается следующее: «кулак с поднятым вверх большим пальцем означает согласие и одобрение, и это в любом случае нельзя оспаривать. Лежащее в основе символическое содержание невербальной коммуникации, направленной на похвалу или, по крайней мере, одобрение, должно пониматься только как таковое. Во всяком случае, в современных СМИ это зарекомендовало себя как настоящий символ одобрения <...> это не только своего рода молчаливое одобрение, которое

---

<sup>6</sup> <https://www.washingtonpost.com/technology/2021/10/26/facebook-angry-emoji-algorithm/>.

\* - компания-владелец Meta запрещена в России.

<sup>7</sup> <https://www.ekh-legal.de/blog/strafrecht/landgericht-meiningen-liken-kann-strafbar-sein/>.

выражается, возможно, только автору, но и одобрение самого содержания, которое выражается сознательно и для всей публики Интернета».

Также, к данным случаям можно отнести оставление эмодзи-смайликов **в комментариях под постом** в качестве той или иной реакции на опубликованную информацию, а также **лайки на сами комментарии**.

Так, например, в 2015 году суд Цюриха вынес обвинительный приговор мужчине за лайк к комментариям с обвинениями публичного лица в расизме и экстремизме и обязал выплатить штраф в размере 4 тысяч швейцарских франков<sup>8</sup>. По мнению пострадавшего лица, лайки способствуют продвижению публикации и делают ее видимой для большего числа пользователей, а по мнению судьи – отметка «лайк» подразумевает одобрение и согласие с содержанием комментария.

Следовательно, большое количество положительных или отрицательных реакций на публикации способно не только формировать точку зрения пользователя, но и способствовать распространению той или иной информации, так как повышение количества лайков и комментариев способствует **повышению охватов** публикаций.

Кроме того, некоторые платформы позволяют пользователям видеть в новостной ленте лайки, поставленные людьми, находящимися в списке их друзей, что функционально может быть **приравнено к репосту**<sup>9</sup>.

Алгоритмы социальных сетей могут использовать информацию о проставленных лайках для вывода о политических и религиозных взглядах человека, его привычках, интересах и прочих особенностях для формирования **«потребительского таргетинга»**.

С другой стороны, по мнению экспертов, ссылающихся на позицию Верховного суда США, концепция свободы слова защищает не только саму речь, но и «экспрессивное поведение», под которым понимают «такие

---

<sup>8</sup> <https://www.bbc.com/russian/news-40100118>.

<sup>9</sup> Такая функция доступна в социальной сети ВКонтакте, ранее существовала в Instagram\*, однако, была удалена в связи с изменением политики конфиденциальности компании.

действия индивида, которые нацелены на передачу какого-то сообщения, в том числе с использованием символов»<sup>10</sup>.

## 5. Возможные подходы к интерпретации эмодзи

В ряде правопорядков для толкования истинных мотивов лица, распространяющего на цифровых платформах те или иные эмодзи-символы, суды исходят из следующего:

1) Интерпретация значения эмодзи на основании фикции «обычного и разумного человека» - среднестатистического пользователя той или иной цифровой платформы;

2) Проведение исследования:

Например, такая практика присутствует в Великобритании, где существуют переводчики «с языка эмодзи»<sup>11</sup>.

В судах США для отнесения лайков к категории речи применяется тест Спенса, в ходе которого исследователь должен ответить на вопросы:

- имел ли индивид намерение передать сообщение;
- есть ли вероятность того, что сообщение будет понято другими<sup>12</sup>.

3) Толкование совокупности всех обстоятельств (формат публикации, сопровождающие текстовые, фото-, видео- или аудиоматериалы, иное выражение отношения к публикуемой информации). Подобная позиция поддерживается, в частности, Верховным судом Российской Федерации при квалификации деяния по статье 282 Уголовного кодекса Российской Федерации («Возбуждение ненависти или вражды, а равно унижение человеческого достоинства»)<sup>13</sup>. Так, например, указывается, что в случае размещения лицом в сети «Интернет», в частности, на своей странице

---

<sup>10</sup> Милов С.Б. Правовое регулирование внесудебных заявлений адвокатов в эпоху цифровизации: опыт США // Адвокатская практика. 2021. №6.

<sup>11</sup> <https://d-russia.ru/dlya-ponimaniya-emoji-potrebovalis-uslugi-professionalnyh-perevodchikov.html>.

<sup>12</sup> Милов С.Б. Указ. соч.

<sup>13</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 сентября 2018 г. №32 «О внесении изменений в постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2011 года №11 «О судебной практике по уголовным делам о преступлениях экстремистской направленности» // Российская газета. 2018. №215.

или на страницах других пользователей материала (например, видео-, аудио-, графического или текстового), созданного им самим или другим лицом, судам следует учитывать: форму и содержание размещенной информации, ее контекст, наличие и содержание комментариев данного лица или иного выражения отношения к ней, факт личного создания либо заимствования лицом соответствующих аудио-, видеофайлов, текста или изображения, содержание всей страницы данного лица, сведения о деятельности такого лица до и после размещения информации, в том числе о совершении действий, направленных на увеличение количества просмотров и пользовательской аудитории, данные о его личности, частоту и продолжительность ее размещения, интенсивность обновлений и проч.

Таким образом, эмодзи могут быть использованы для разжигания ненависти или вражды, обозначения запрещенного контента (наркотических веществ, азартных игр, etc.), а также в качестве угрозы убийством, причинением вреда или иного запугивания.

Признание за эмодзи статуса графического языка, в основе которого лежат небольшие изображения-символы, существует в российской судебной практике<sup>14</sup>.

Также, рассмотренный опыт показывает, что эмодзи в качестве реакций на публикации и лайк к публикациям могут интерпретироваться в качестве поддержки той или иной информации, содержащейся в такой публикации, и, как следствие, образовывать состав административного правонарушения или даже преступления.

В большинстве случаев лайк действительно выступает носителем невербальной знаковой информации, выражающей позитивное отношение лица к содержанию публикации. Исключение составляют случаи, когда

---

<sup>14</sup> См. например: Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда по делу №33-41370/2015 // Официальный портал судов общей юрисдикции города Москвы. URL: <https://mos-gorsud.ru/mgs/services/cases/appeal-civil/details/ca3d1fe1-c5a6-484f-850c-c177e478760a>.

пользователь ставит лайк или иную реакцию случайно или не осознавая функциональности платформы.