

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 012/01/15-594/2021

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«28» июня 2021 года
Йошкар-Ола

Г.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) поступило заявление (вх. №76-Ч от 29.03.2021) о несоответствии названия «Ёбидоёби», размещенного на конструкции, установленной при входе в суши-бар «Ёбидоёби» на территории городского округа «Город Йошкар-Ола».

Заявитель считает, что употребление слова «Ёбидоёби» является нецензурным и не может быть использовано в названии организации, в рекламных и в каких-либо публичных вывесках.

Кроме того, заявитель поясняет, что слово «Ёбидоёби» в русском языке отсутствует. Это слово принадлежит японскому языку и не предполагает написание русскими буквами. Одно слово на разных языках и даже диалектах может означать разные смыслы, в том числе и нецензурные. Поэтому слово «Ёбидоёби» следует использовать только при написании на японском языке или при использовании перевода его на русский язык - «Лучший день – суббота». Использование фонетики иностранного слова, имеющего в русском языке нецензурное звучание, является злоупотреблением правом с целью получения преимущества перед конкурентами. Закон предусматривает обязательное использование государственного языка Российской Федерации. Название «Ёбидоёби», несмотря на написание русскими буквами, не является русским словом и имеет нецензурное значение.

Марийским УФАС России установлено, что по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Советская, д. 156 «А» при входе в суши-бар «Ёбидоёби» установлена конструкция круглой формы, которая обращена наружу с целью привлечения внимания потребителей и обозначения места расположения суши-бара.

В соответствии с ч. 17 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) разрешение на установку

и эксплуатацию рекламной конструкции выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В соответствии с п. 26 ч. 1 ст. 9 Устава муниципального образования «Город Йошкар-Ола» утверждённого решением городского Собрания муниципального образования «Город Йошкар-Ола» от 29 июня 2005 г. № 101-1, (далее – Устав) к вопросам местного значения поселения относится выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории городского округа «Город Йошкар-Ола», аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории городского округа «Город Йошкар-Ола», осуществляемые в соответствии с Законом о рекламе.

В силу п. 54 ст. 51 Устава на администрацию возложены полномочия по утверждению схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории городского округа «Город Йошкар-Ола», осуществляемые в соответствии с Законом о рекламе.

Таким образом, администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» (далее – администрация) является исполнительным органом местного самоуправления, осуществляющим организацию деятельности в области выдачи разрешения на установку рекламной конструкции и демонтажа самовольно установленных рекламных конструкций.

Установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются согласно ч. 10 ст. 19 Закона о рекламе. При этом данная же норма определяет последствия выявления конструкции, установленной и эксплуатируемой без соответствующего разрешения - такая конструкция подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция. При этом выдача предписания с демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, срок действия, которого не

истек, а также демонтаж рекламной конструкции, в случае, установленном Законом о рекламе, является обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

Владелец рекламной конструкции обязан осуществить демонтаж рекламной конструкции в течение двух месяцев со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа с демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания

В силу ч. 21.1 ст. 19 Закона о рекламе если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в ч. 21 указанной статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание с демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция.

Если в установленный срок собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, не выполнил указанную в ч. 21 названной статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен, демонтаж рекламной конструкции, ее хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета.

Таким образом, Законом о рекламе установлен порядок демонтажа рекламной конструкции, в соответствии с которым орган местного самоуправления выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику рекламной конструкции, в случае если данное лицо не исполняет указанное предписание, предписание с демонтаже рекламной конструкции выдается собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, в случае если данным лицом предписание также не исполняется, демонтаж рекламной конструкции осуществляет орган местного самоуправления за счет средств местного бюджета.

Конструкция суши-бара «Ёбидоёби» представляет собой круг, на котором изображено словесное обозначение «Ёбидоёби».

Заявленное обозначение «Ёбидоёби» может восприниматься как завуалированная форма нецензурного, непристойного слова, употребляемого в ненормативной лексике.

Кроме того, товары и услуги, реализуемые под обозначением «Ёбидоёби», относятся к товарам и услугам широкого потребления, которые доступны, в том числе детям. Таким образом, информация, содержащая нецензурную брань в соответствии с п.п.6, п.2 статьи 5 Федерального закона от 29.12.2010 №436 – ФЗ «О защите детей и информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» является информацией, запрещенной для распространения среди детей.

Указанная позиция подтверждена решением суда по интеллектуальным правам по делу № СИП-327/2020 от 21.09.2020.

Марийским УФАС России установлено, что на данной конструкции отсутствует перевод слова «Ёбидоёби», следовательно, потребитель, не обладая необходимыми знаниями японского языка, не имеет возможности правильно воспринять смысл указанного обозначения.

Таким образом, в размещенной конструкции с обозначением суши-бара «Ёбидоёби» использовано нецензурное словесное обозначение «Ёбидоёби», которому отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака.

В ответе на запрос Марийского УФАС России (исх.№ 03-11/84 от 06.04.2021) Управление архитектуры и градостроительства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» пояснило, что не рассматривало и не согласовывало проектную документацию (паспорт) размещения информационных конструкций суши-бара «Ёбидоёби», располагающегося по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Советская, 156 «А».

Подтвердить факт согласования паспорта информационных конструкций суши-бара «Ёбидоёби» Управление не имеет возможности в виду того, что согласно Положению об управлении архитектуры и градостроительства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» от 07.10.2009 №777-1, хранение паспортов информационных конструкций не входит в компетенцию Управления. Паспорт рассматриваемой информационной конструкции в архивах Управления отсутствует.

В части 2 решения 39-ой сессии Собрания депутатов городского собрания городского округа «Город Йошкар-Ола» от 07.10.2009 №777-IV «О положении об управлении архитектуры и градостроительства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» закреплены задачи и функции управления архитектуры и градостроительства администрации городского округа «Город Йошкар-Ола».

Одними из таких являются:

- рассмотрение проектных решений по отделке фасадов (паспортов цветных решений фасадов) при реконструкции и ремонте зданий, сооружений и временных объектов);

- осуществление согласования дизайн-проекта размещения вывески и установки информационной вывески.

Таким образом, Администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» ответственна за согласование и выдачу разрешений на размещение вывески.

Поскольку в настоящее время информационная конструкция не демонтирована, что подтверждается актом осмотра от 21.05.2021, следовательно, бездействие органа местного самоуправления по демонтажу рекламных конструкций в соответствии с частью 21 статьи 19 Закона о рекламе содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения

товаров на соответствующем товарном рынке.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

В связи с тем, что администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» не предприняла всех необходимых и своевременных мер для демонтажа спорной рекламной конструкции лицо, эксплуатирующее данную конструкцию без согласования и выдачи разрешения, находится в преимущественном положении перед другими хозяйствующими субъектами-конкурентами, которые несут затраты, сопряженные с законным способом установки и эксплуатации рекламной конструкции.

На основании вышеизложенного, Марийское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает администрацию городского округа «Город Йошкар-Ола» о необходимости **в шестидесятидневный срок с момента получения предупреждения** прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, путем осуществления действий, направленных на демонтаж конструкции, расположенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Советская, д. 156 «А», установленной без согласования на размещение.

Администрация городского округа «Город Йошкар-Ола» обязана сообщить о выполнении предупреждения в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в течение трех дней с момента его исполнения с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **при условии выполнения предупреждения лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности** за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель