РЕШЕНИЕ

10.06.2010г. г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - <…>, заместитель руководитель Управления – начальник отдела;

Члены Комиссии: <…>, заместитель начальника отдела;

<…>, ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев на заседании 09.06.2010г. дело № 24-6460-10/8 по признакам нарушения ООО «Самара-Сити» (443538, Самарская область, п. Черновский, ул. Школьная, 8) части 1,2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее-Управление) поступило заявление ЗАО «Носимо» (вх.№ 1656 от 25.02.2010г.), содержащее сведения о том, что ООО «Самара-Сити» незаконно использует товарный знак «NOKIA», зарегистрированный по свидетельству № 81817, правообладателем которого является компания Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г.

Управление возбудило дело в отношении ООО «Самара-Сити» по признакам нарушения части 1,2 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

Согласно заявлению, ЗАО «Носимо» является пользователем по договору коммерческой концессии, заключенному между ЗАО «Носимо» и Нокиа Корпорейшн, юридическому лицу созданному согласно законодательству республики Финляндия, согласно которому ЗАО «Носимо» вправе на законных основаниях использовать в своей деятельности товарный знак и прочую атрибутику компании Нокиа Корпорейшн (договор был зарегистрирован в Роспатенте 18 марта 2009г.).

Как указывает заявитель, ООО «Самара-Сити», магазин которого расположен по адресу: г. Самара, улица Галактионовская, дом 130, незаконно использует товарный знак и прочую атрибутику компании Нокиа Корпорейшн. Данные обстоятельства подтверждаются фотографией внешнего оформления салона данной организации и карточкой визиткой, которые передаются посетителям вышеуказанного салона, с указанием на то, что данный магазин якобы является фирменным салоном Nokia, что не соответствуют действительности, так как компания Nokia каких-либо отношений с данной компанией не имеет, своего согласия на использование принадлежащих Nokia объектов интеллектуальной собственности не давала. Также ООО «Самара-Сити» использует символику, сходную до степени смешения с вышеуказанными объектами интеллектуальной стоимости компании Нокиа Корпорейшн.

Заявитель считает, что ООО «Сити-Самара» своими незаконными действиями наносит значительный ушерб, как коммерческой деятельности, так и деловой репутации компании Нокиа Корпорейшн и ЗАО «Носимо», сознательно обманывая потребителей, осуществляет недобросовестную конкуренцию.

Ответчик нарушение не признал, пояснив в своих письменных объяснениях (вх. № 3357 от 12.04.2010г.) следующее.

- ООО «Самара-Сити» занимается продажей сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним. Ни ЗАО «Носимо», ни компания Нокиа Корпорейшн претензий в адрес ООО «Самара-Сити» о незаконном использовании товарного знака «NOKIA» в процессе своей хозяйственной деятельности не предъявляли.

- ООО «Самара-Сити» указало, что у общества есть все основания утверждать, что компания ЗАО «Носимо» не имеет полномочий на представление интересов компании Нокиа Корпорейшн в сфере хозяйственной деятельности по продаже сотовых телефонов.

- Согласно Международной классификации товаров и услуг (далее-МКТУ), предназначенной для регистрации товарных знаков, все товары и услуги по признаку однородности разбиты на 45 классов: 1-34 классы — это товары, 35-45 классы — это услуги. При подаче заявки на регистрацию товарного знака необходимо указывать перечень товаров и услуг, для которых в дальнейшем будет использован товарный знак, а также соответствующие им классы МКТУ. Исключительные права на товарный знак распространяются на товары и услуги, которые указаны в свидетельстве на товарный знак.

- Между ЗАО «Носимо» и компанией Нокиа Корпорейшн был заключен договор коммерческой концессии от 18.03.2009г. № РД0048102 на следующие товарные знаки: «NOKIA», «NOKIA MUSIK», «NOKIA MAPS».

- Ответчик считает, что в свидетельствах на вышеназванные товарные знаки содержится перечень товаров в который не входят сотовые телефоны. ООО «Самара-Сити» занимается продажей именно сотовых телефонов и аксессуаров, не производит и не продает все те товары, которые указаны в свидетельствах на товарные знаки «NOKIA», «NOKIA MUSIK», «NOKIA MAPS», пользователем которых является ЗАО «Носимо».

- ООО «Самара-Сити» указало, что у компании Нокиа Корпорейшн имеются товарные знаки «NOKIA LUNA», «NOKIA PRISM», в свидетельствах которых указаны мобильные телефоны и аксессуары. Однако, на данные товарные знаки между ЗАО «Носимо» и компанией Нокиа Корпорейшн договор о неисключительной коммерческой концессии не заключен.

- Ответчик считает, что утверждение ЗАО «Носимо», что ООО «Самара-Сити» использует вывеску с обозначением «mobiNOKI» на салоне по продаже сотовых телефонов, находящегося по адресу: г. Самара, ул. Галактионовская, 130, схожую до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», является голословным, так как не подтверждено никакими доказательствами.

Кроме того, ООО «Самара-Сити» пояснило, что словосочетание «mobiNOKI», указанное на вывеске внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130, является вымышленным, и ничего не обозначающим, что не противоречит нормам закона и обычаям делового оборота (письмо от 12.05.2010г. вх.№ 4416).

На основании изложенного, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

Товарный знак «NOKIA» охраняется свидетельством № 81817, правообладателем которого является компания Нокиа Корпорейшн, Кейлалахдентие 4, 02150 Эспоо, Финляндия. Дата приоритета товарного знака «NOKIA» - 6 февраля 1987г., срок действия регистрации продлен до 06 февраля 2017г.

Данный товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 09 класса МКТУ:

- приборы и инструменты научные, морские, геодезические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля (проверки), спасания и обучения;
- приборы и инструменты для передачи, распределения, трансформации, накопления, регулирования или управления электричеством;
- аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений;

магнитные носители информации, диски звукозаписи;

- торговые автоматы и механизмы для аппаратов с предварительной оплатой;

- кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры;
- оборудование для тушения огня.

В процессе рассмотрения дела Комиссией Управления было установлено, что на вывеске внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130 указано словосочетание «mobiNOKI», сходное до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, правообладателем которого является компания Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г.

ООО «Самара-Сити» вводит в гражданский оборот сотовые телефоны «NOKIA» и аксессуары к ним, что подтверждается сведениями об объемах реализации товаров (сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним) на территории Самарской области в 2009г, 1 квартале 2010г. и договором поставки № ЦД от 01.06.2009г. (вх.№ 4416 от 12.05.2010г.)

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях ООО «Самара-Сити» признаков недобросовестной конкуренции, Управление направило запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее-Роспатент) с просьбой дать разъяснение о степени сходства обозначения «mobiNOKI», указанного на вывеске внешнего оформления салона ООО «Самара-Сити», расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130 с товарным знаком «Nokia», зарегистрированного по свидетельству № 81817, правообладателем которого является Нокиа Корпорейшн и пользователем которого по договору коммерческой концессии является ЗАО «Носимо», а также о том, относятся ли сотовые (мобильные) телефоны и аксессуары к ним к 09 классу МКТУ; охраняются ли сотовые (мобильные) телефоны и аксессуары и услуг к ним свидетельством № 81817 на товарный знак «NOKIA» и к какому классу МКТУ они отнесены.

Согласно справке, подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» от 18.05.2010г. № 02/34-338/41 (вх.№ 4928 от 24.05.2010г.) в случае использования обозначения «mobiNoki» лицом, не являющимся правообладателем (пользователем) товарного знака по свидетельству № 81817, обозначение может быть признано сходным до степени смешения с указанным товарным знаком.

Кроме того, Роспатент отмечает, что в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации зарегистрирован товарный знак «NOKIA» по свидетельству № 81817 в отношении товаров 09 класса МКТУ, в том числе в отношении товаров «аппаратуры для передачи звука или изображений, телекоммуникационные приборы и инструменты», которые могут быть признаны однородными товарами «мобильные телефоны», правообладатель — Нокиа Корпорейшн, Кейлалахдентие 4, 02150 Эспоо, Финляндия. Право использования указанного товарного знака предоставлено ЗАО «Носимо», 121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17 на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г.

Вместе с тем, представляется, что расположенная над входом в здание вывеска салона может быть воспринята как указание на место предложения к продаже маркированных товарным знаком «Nokia» товаров, в том числе товаров «сотовые (мобильные) телефоны», которое осуществляется фирмой — производителем этих товаров.

Согласно статьи 10 bis "Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, в ред. От 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренция — это 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.

ЗАО «Носимо» и ООО «Самара-Сити» являются коммерческими организациями, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке — на рынке реализации сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним в географических пределах одного субъекта Российской Федерации — Самарской области; выступают на рынке в качестве конкурентов.

Статья 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускает недобросовестную конкуренцию. Данный закон по недобросовестной конкуренцией понимает действия хозяйствующих субъектов, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно части 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

На заседание Комиссии 09.06.2010г. ООО «Самара-Сити» представило свидетельство на товарный знак № 408797 «MOBINOKI», правообладателем которого является ООО «Радиосвязь». Данный знак зарегистрирован в отношении товаров 28 и 35 классов МКТУ. В то время, как товарный знак «NOKIA» зарегистрирован в отношении 09 класса МКТУ.

Кроме того, ООО «Самара-Сити» пояснило, что общество получило данное свидетельство буквально несколько дней назад и на другую организацию — ООО «Радиосвязь», указав, что ООО «Самара-Сити» входит в группу компаний ООО «Радиосвязь», но доказательств, подтверждающих данное обстоятельство, не представило.

Следует отметить, что датой регистрации данного свидетельства является 17.05.2010г., а датой публикации — 12.06.2010г.

В соответствии со статьей 1506 Гражданского кодекса РФ сведения, относящиеся к государственной регистрации товарного знака и внесенные в Государственный реестр товарных знаков в соответствии со статьей 1503 настоящего Кодекса, публикуются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в официальном бюллетене незамедлительно после регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков или после внесения в Государственный реестр товарных знаков соответствующих изменений.

ООО «Самара-Сити» зарегистрированного товарного знака, правообладателем которого оно является не представило.

Следовательно, использование на вывеске внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул.

Галактионовкая, 130, обозначения «mobiNOKI», сходного до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, правообладателем которого является компания Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г. нарушает его исключительное право на соответствующие товарные знаки.

Согласно части 7 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Самара-Сити» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанной в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. действия ООО «Самара-Сити» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом, а именно при введении гражданский оборот вывески внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130, с использованием обозначения «mobiNOKI», которое является сходным до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, принадлежащим компании Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г. без разрешения правообладателя, ООО «Самара-Сити» получает преимущества в конкурентной борьбе, так как не затрачивает собственные средства на разработку своего дизайна внешнего оформления указанного салона, и дальнейшее продвижение товаров, реализующихся в данном салоне, а пользуется плодами деятельности компании Нокиа Корпорейшн, в том числе плодами деятельности ЗАО «Носимо»;

2. противоречие действующему законодательству, выражается в нарушении части 3 статьи 1484 ГК РЫ, а также статьи 10 bisПарижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года;

3. рассматриваемые действия ООО «Самара-Сити» способны причинить убытки ЗАО «Носимо» путем перераспределения спроса на товарном рынке реализации сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним, так как существует возможность оттока потребителей ЗАО «Носимо» к ООО «Самара-Сити» вследствие осуществления ООО «Самара-Сити» деятельности по введению в гражданский оборот вывески внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130, с использованием обозначения «mobiNOKI», являющимся сходным до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, принадлежащим компании Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г.

Кроме того, следует отметить, что вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на вывеске внешнего оформления салона заявителя и ответчика, может быть разрешен с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

Факт распространения ООО «Самара-Сити» визитных карточек, содержащих информацию «о фирменном салоне «Nokia», с указанием адреса салона) заявителем не был подтвержден документально.

Таким образом, действия ООО «Самара-Сити» на товарном рынке реализации сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним, связанные с использованием обозначения «mobiNOKI» на вывеске внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130, которое является сходным до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, принадлежащим компании Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г., является актом недобросовестной конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о нарушении в действиях ООО «Самара-Сити» части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Самара-Сити» на товарном рынке реализации сотовых телефонов и аксессуаров к ним, выразившиеся во введении в гражданский оборот вывески внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовкая, 130, с незаконным использованием обозначения «mobiNOKI», являющимся сходным до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, принадлежащим компании Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г. нарушившим часть 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Самара-Сити» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции, с этой целью **в срок до 09 июля 2010г.** ООО «Самара-Сити» прекратить нарушение антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

П Р Е Д П И С А Н И Е

10.06.2010г. г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии <…>, зам. руководителя Управления-начальник отдела;

Члены Комиссии: <…>, заместитель начальника отдела

<…>, ведущий специалист-эксперт;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 10.06.2010г. по делу № 24-6460-10/8 о нарушении ООО «Самара-Сити» (443538, Самарская область, п. Черновский, ул. Школьная, 8) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Самара-Сити» прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», с этой целью **в срок до 09 июля 2010г.** прекратить незаконное использование обозначения «mobiNOKI», являющимся сходным до степени смешения с товарным знаком «NOKIA», зарегистрированным по свидетельству № 81817, принадлежащим компании Нокиа Корпорейшн, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д.17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г. при введении данного обозначения в гражданский оборот.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить **в срок 12 июля 2010г.,** с предоставлением доказательств.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.