



ОДИННАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД
443070, г. Самара, ул. Аэродромная, 11А, тел. 273-36-45
www.11aas.arbitr.ru, e-mail: info@11aas.arbitr.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

апелляционной инстанции по проверке законности и
обоснованности решения арбитражного суда,
не вступившего в законную силу

10 августа 2011 года
г. Самара

Дело № А55-16669/2010

Резолютивная часть постановления объявлена: 03 августа 2011 года
Постановление в полном объеме изготовлено: 10 августа 2011 года

Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего судьи Драгоценновой И.С.,
судей Захаровой Е.И., Кувшинова В.Е.,
при ведении протокола секретарем судебного заседания Степановой Ю.В.,
с участием:
от ООО «Самара-Сити» - Чекмарева Е.А., доверенность от 11 мая 2011 года №100,
от УФАС по Самарской области – Корцова Е.В., доверенность от 06 декабря 2010 года
№11502/8,
рассмотрев в открытом судебном заседании в помещении суда, в зале № 3, дело по
апелляционной жалобе общества с ограниченной ответственностью «Самара-Сити»,
Самарская область, п. Черновский,
на решение Арбитражного суда Самарской области от 27 мая 2011 года по делу
№А55-16669/2010 (судья Мехедова В.В.),
принятое по заявлению ООО «Самара-Сити», Самарская область, п. Черновский,
к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Самарской области, г.Самара,
об отмене постановления о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Самара-Сити» (далее – заявитель)
обратилось в Арбитражный суд Самарской области с заявлением к Управлению
Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – ответчик) об
отмене постановления о наложении штрафа от 13.07.2010 по делу № 345-6460-10/8 и
прекращении производства по делу № 345-6460-10/8.

Решением Арбитражного суда Самарской области от 27 мая 2011 года в
удовлетворении заявленных требований отказано.

Не согласившись с выводами суда, ООО «Самара-Сити» подало апелляционную
жалобу, в которой просит решение суда отменить, жалобу - удовлетворить.

Представитель заявителя в судебном заседании просил решение суда первой
инстанции отменить, апелляционную жалобу - удовлетворить.

Представитель ответчика в судебном заседании с доводами жалобы не согласился, просил решение суда первой инстанции оставить без изменения, апелляционную жалобу без удовлетворения.

Апелляционная жалоба на судебный акт арбитражного суда Самарской области рассмотрена в порядке, установленном ст.ст.266-268 АПК РФ.

Исследовав доказательства по делу с учетом доводов апелляционной жалобы, пояснений лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции пришел к выводу об отсутствии оснований для удовлетворения апелляционной жалобы, при этом исходил из следующего.

ЗАО «Носимо» обратилось с заявлением в Самарское УФАС России, в котором указало на незаконное использование обществом с ограниченной ответственностью ООО «Самара-Сити» товарного знака «NOKIA», зарегистрированного 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 (зарегистрирован в Роспатенте 18.03.2009г. № РД0048102).

Из заявления ЗАО «Носимо» следует, что ООО «Самара-Сити», разместив вывеску на салоне, расположенном по адресу: г. Самара, ул. Галактионовская, 130, незаконно использует словосочетание «mobіNOKI\», сходное до степени смешения с товарным знаком «NOKIA».

Частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещена недобросовестная конкуренция, а именно: 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.

Из материалов дела следует, что исключительные права на товарный знак «NOKIA» по свидетельству № 81817 для использования в отношении «аппаратуры для передачи, воспроизведения звука» и услуг по их реализации принадлежат - Нокиа Корпорейшн, Хельсинки (т.1., л.д.64).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1484 части 4 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 возникает вероятность смешения.

Из справки, подготовленной специалистами ФГУ «ФИПС» от 18.05.2010г. № 02/34-338/41, следует, 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.

Иным юридическим лицам такое право не предоставлено.

Договором коммерческой концессии, заключенным между Нокиа Корпорейшн (правообладателем) и ЗАО «Носимо» (пользователем) предусмотрено, что правообладатель предоставил право пользователю максимальный объем использования исключительных прав, в том числе, закрепленных в пунктах 1, 2.2, 4.4, 6.5, 7.4.6, 9.1.1, 9.1.2 указанного договора коммерческой концессии в части внешнего оформления магазина, а именно: п.1- правообладатель отмечает товар, интернет-услуги для потребителя и магазины Нокиа товарными знаками, на которые правообладатель имеет

исключительное право на территории (сопутствующие материалы означают любые материалы (включая, помимо прочего, пакеты, выдаваемые покупателям) или документ, отмеченный одним Товарным знаком или более, которые применяются Пользователем в розничной деятельности, магазин Нокиа - помещение, предназначенное для розничной торговли, на утвержденной территории, из которого пользователь осуществляет розничную деятельность); п.2.2. - правообладатель предоставляет пользователю на территории в соответствии со сроком и условиями договора неисключительное и непередаваемое право и лицензию использовать в процессе розничной деятельности товарные знаки и ноу-хау, пункт 4.4. - правообладатель оказывает методическое и финансовое содействие пользователю в обустройстве Магазинов Нокиа с целью их соответствия требованиям правообладателя в отношении внешнего вида и имиджа Магазинов Нокиа, п. 6.5. - пользователь за свой счет размещает на фасаде Магазина Нокиа вывеску, форма и дизайн которой согласованы с правообладателем, пункт 7.4.6. - пользователь соглашается обслуживать Магазины Нокиа как внутри, так и снаружи (включая, помимо прочего, конструкции и поверхности Магазинов Нокиа, пункт 9.1.1. - правообладатель представляет пользователю неисключительное и непередаваемое право на любое использование товарных знаков на материалах и носителях, которые не были представлены пользователю правообладателем, в частности, в рамках продвижения товаров или интернет-услуг для потребителя и в ходе розничной деятельности, подлежат предварительному письменному согласованию с правообладателем, пункт 9.1.2. - правообладатель представляет пользователю неисключительное и непередаваемое право на демонстрацию и использование вывески, предоставленной правообладателем, на весь срок действия договора исключительно в Магазинах Нокиа.

Действия «Самара-Сити», выразившиеся в использовании обозначения «mobINOKI» на вывеске внешнего оформления салона, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Галактионовская, 130, квалифицируются как акт недобросовестной конкуренции. Комиссия Самарского УФАС России решением по делу № 24-6460-10/8 признала ООО «Самара-Сити» нарушившим часть 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» и выдала предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства (т. 1 л.д. 150-153, т.2 л.д. 1-2).

Вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Самарской области от 25.11.2010 года по делу № А55-15117/2010 в удовлетворении требований заявителя о признании незаконными решения и предписания от 10.06.2010 года по делу № 24-6460-10/8 УФАС России по Самарской области отказано.

Исходя из изложенного, факт нарушения заявителем исключительных прав компании Нокиа Корпорейшн на товарный знак «NOKIA» по свидетельству № 81817, право использования которого предоставлено ЗАО «Носимо» (121069, г. Москва, ул. Б. Молчановка, д. 17) на основании договора коммерческой концессии РД0048102 от 18.03.2009г. установлен и подтвержден вступившим в законную силу судебным актом.

Довод заявителя о том, что Самарским УФАС России нарушены пункт 1 статьи 28,5, пункт 2 статьи 28.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), порядок наложения взыскания и срок давности привлечения к административной ответственности не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение и предписание по делу № 24-6460-10/8 в полном объеме изготовлены 10.06.2011г. Административное производство в отношении ООО «Самара-Сити» возбуждено 10.06.2010г.

Срок давности привлечения к административной ответственности ООО «Самара-

Сити» антимонопольным органом не нарушен.

В соответствии со статьей 29.11 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении объявлено по окончании рассмотрения дела и копия постановления в установленный срок была получена Заявителем.

ООО «Самара-Сити» определением о возбуждении дела об административном правонарушении было приглашено на составление протокола исх. 4561/8 от 10.06.2010г., было надлежащим образом извещено о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. На составлении протокола присутствовал представитель ООО «Самара-Сити» - Чекмарева А.А., с надлежащей доверенностью.

Частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрено, что недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В решении от 10.06.2010г. по делу № 24-6460-10/8 антимонопольный орган установил, что 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.

Следовательно, рынком, на котором ООО «Самара-Сити» совершено правонарушение является рынок реализации сотовых телефонов «NOKIA» и аксессуаров к ним в пределах Самарской области.

При определении размера штрафа антимонопольный орган исходил из вышеперечисленных обстоятельств, а также из размера выручки заявителя за период, предшествующий нарушению. Поскольку совокупная выручка ООО «Самара-Сити» от реализации всех товаров, работ, услуг на территории Самарской области за 2009 год составила 94 938 000 руб, размер штрафа правомерно определен в сумме 271 680 рублей.

При таких обстоятельствах и, с учетом приведенных правовых норм, суд первой инстанции обоснованно отказал в удовлетворении заявления.

Положенные в основу апелляционной жалобы доводы проверены судом апелляционной инстанции в полном объеме, но учтены быть не могут, так как не опровергают обстоятельств, установленных судом первой инстанции и, соответственно, не влияют на законность принятого судебного акта.

Нарушений процессуального закона, влекущих отмену обжалуемого решения, также не установлено.

Таким образом, обжалуемое судебное решение является законным и обоснованным, апелляционная жалоба не подлежит удовлетворению.

Ошибочно уплаченная по платежному поручению от 09 июня 2011 года № 39 государственная пошлина в сумме 1000 рублей подлежит возврату заявителю из федерального бюджета.

Руководствуясь ст. ст. 101, 110, 266-271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

ПОСТАНОВИЛ:

решение Арбитражного суда Самарской области от 27 мая 2011 года по делу №А55-16669/2010 оставить без изменения, а апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Возвратить ООО «Самара-Сити» ошибочно уплаченную по платежному поручению от 09 июня 2011 года № 39 государственную пошлину в сумме 1000 рублей.

Справку на возврат государственной пошлины выдать.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в двухмесячный срок в Федеральный арбитражный суд Поволжского округа через суд первой инстанции.

Председательствующий

И.С. Драгоценнова

Судьи

Е.И. Захарова

В.Е. Кувшинов