

KÄRANDE

TDCF Förlag AB, Box 623,
301 16 HALMSTAD
Ombud: advokaten Olof Jisland, Advokatfirman
Vinge KB, Box 11025, 404 21 GÖTEBORG

SVARANDE

Spare Promotion AB, i likvidation,
i konkurs, c/o likvidatorn advokaten S. M., M. & W. Ad-
vokatbyrå, Box 5156, 102 44 STOCKHOLM

SAKEN

marknadsföring av företagskatalog

DOMSLUT

1. Marknadsdomstolen förbjuder Spare Promotion AB i likvidation i konkurs vid vite av fyrahundratusen (400 000) kr att vid marknadsföring av företagskataloger

- a) uppge eller på annat sätt ge sken av att man representerar TDCF Förlag AB eller dess katalog Lokaldelen,
- b) i fakturor, inbetalningsavier, order, annonskorrektur eller andra trycksaker ange Lokaldelen eller annat med Lokaldelen förväxlingsbart kännetecken,
- c) tillställa någon fakturor, inbetalningsavier, annonskorrektur, order eller liknande meddelanden avseende kataloginföranden som inte uttryckligen har beställts.

2. Spare Promotion AB i likvidation i konkurs förpliktas att ersätta TDCF Förlag AB dess rättegångskostnader med trettiosextusentvåhundrafemtio (36 250) kr, varav 35 000 kr avser ombudsarvode, jämte ränta enligt 6 § räntelagen (1975:635) från dagen för Marknadsdomstolens dom till dess betalning sker.

YRKANDEN M.M.

I stämmningsansökan som inkom till Marknadsdomstolen den 19 september 2002 har TDCF Förlag AB (TDCF) yrkat att Marknadsdomstolen skall meddela förbud mot Spare Promotion AB (Spare Promotion) i enlighet med vad som anges i punkten 1 i domslutet.

TDCF har vidare yrkat ersättning för rättegångskostnader

Spare Promotion har förelagts att avge svaromål, men inte hörts av.

Spare Promotion trädde i likvidation den 19 mars 2003 och försattes i konkurs den 28 mars 2003.

Spare Promotions konkursbo, som beretts tillfälle därtill enligt 3 kap. 9 § konkurslagen (1987:672), har inte inträtt i rättegången.

GRUNDER OCH UTVECKLING AV TALAN

TDCF

Spare Promotion konkurrerar med TDCF och utnyttjar vid marknadsföring av sin katalog Lokaladelen TDCF:s inarbetning och renommé hos företagen genom att använda detta förväxlingsbara katalognamn och hänvisa till TDCF:s katalog Lokaldelen. Vid marknadsföringen av sin katalog Lokaladelen ger Spare Promotion på olika sätt sken av att representera TDCF och dess katalog Lokaldelen och åberopar felaktigt tidigare införanden. Detta sker genom att Spare Promotion använder och i fakturor, inbetalningsavier, order, annonskorrektur och andra trycksaker anger det med TDCF:s katalog förväxlingsbara namnet Lokaldelen. Härigenom utnyttjar Spare Promotion på ett otillbörligt sätt namnligheten mellan TDCF:s och Spare Promotions kataloger för att dra nytta av TDCF:s goda renommé. Vidare tillställer Spare Promotion företag fakturor, inbetalningsavier, order och annonskorrektur avseende införanden i Lokaladelen utan att införande uttryckligen har beställts. Härigenom vilseleder Spare Promotion företagen om deras betalningsskyldighet och om Lokaladelens kommersiella ursprung. Spare Promotions agerande är otillbörligt och strider mot marknadsföringslagen (1995:450) och skall därför förbjudas.

TDCF ger sedan flera år ut olika lokala telefon- och företagskataloger vid namn Lokaldelen. Katalogerna innehåller telefonnummer till privatpersoner och företag i en viss stad. TDCF:s affärsidé är att sälja medverkan i dessa kataloger till företag, som kan medverka med olika former av införanden, t.ex. regelrätta annonser eller en större ruta där företagets uppgifter framgår tydligare än annars. Försäljningen av införanden i Lokaldelen sker bl.a. med hjälp av samarbetsavtal mellan TDCF och ca 350 lokala och regionala företagar- och köpmannaföreningar. I syfte att anpassa katalogen till de lokala förhållandena på en ort bildas en katalogkommitté bestående av representanter för TDCF och representanter för föreningarna. TDCF utger viss ekonomisk kompensation för detta arbete.

TDCF:s katalog Lokaldelen är starkt inarbetad på marknaden sedan 16 år tillbaka. TDCF, vars tidigare firma var Lokaldelen i Norden AB, är en av de äldsta katalogutgivarna i landet. Katalognamnet Lokaldelen har funnits i snart 20 år. De flesta företagare i Sverige känner därför till TDCF och dess katalog Lokaldelen. TDCF:s anseende på marknaden är mycket gott. TDCF har även inregistrerat namnet Lokaldelen i Sverige som bifirma, varför TDCF har ensamrätt till näringskännetecknet Lokaldelen genom firmaregistrering och inarbetning.

Den andra stora aktören på marknaden för företagskataloger är Din Del AB. Det finns också en mängd andra mindre aktörer. Ett stort problem för branschen är att den har drabbats av ett flertal oseriösa aktörer som tillämpar oseriösa försäljningsmetoder. Detta kastar en skugga över hela branschen och därigenom också på TDCF. Vidare är företagare som har betalat för medverkan i en företagskatalog, även om det visar sig att företagskatalogen inte ges ut, oenägna att köpa medverkan även i Lokaldelen.

Ett mycket stort antal företag, ofta gamla kunder hos Lokaldelen, har hört av sig till TDCF med klagomål om att deras medverkan i Lokaldelen – eller vad de trott har varit deras medverkan i Lokaldelen – helt plötsligt blivit mycket dyrare. Det som brukar kosta ett par tusen kronor kostar helt plötsligt 12 000 kr eller 16 000 kr enligt den faktura de har fått. De kanske har försökt ringa till något av de nummer som står på orderbekräftelsen eller fakturan, men det är aldrig någon som svarar. Företagarna har trott att de har haft med Lokaldelen att göra och känner sig lurade när det visar sig att så inte är fallet och de uppmanar TDCF att vidta åtgärder för att stoppa det oseriösa katalogföretaget.

I de fall där klagomålen har varit väldigt många beträffande någon viss aktör eller där TDCF har gjort bedömningen att agerandet från motparten har varit ovanligt besvärande t.ex. för att

katalognamnet är väldigt likt Lokaldelen eller där företag hela tiden tror att det är Lokaldelen som agerar, har TDCF valt att i varningsbrev uppmana det oseriösa katalogföretaget att upphöra med sitt agerande. Så har skett i förhållande till Spare Promotion.

Spare Promotion använder sig av ett katalognamn, Lokaladelen, som är förvillande likt och förväxlingsbart med Lokaldelen. Såvitt TDCF vet producerar inte Spare Promotion någon katalog, utan säljer bara införanden i katalogen. Vid kontakter med företag utger sig Spare Promotion på olika sätt för att representera TDCF och/eller Lokaldelen.

TDCF har blivit kontaktat av flera företag som beklagat sig över att företagen erhållit fakturor med inbetalningsavier, order och annonskorrektur från Spare Promotion utan något införande i dess katalog Lokaladelen uttryckligen har beställts. Detta gäller bl.a. Linköpings Tennisklubb och Silvermuséet i Arjeplog vilka, utan föregående beställning mottagit order från Spare Promotion. Även Rörbolaget AB i Smålandsstenar har utan föregående beställning mottagit order med annonskorrektur och faktura från Spare Promotion. Utskicken har föregåtts av att en representant från Spare Promotion kontaktat företagen per telefon och uppgivit att Spare Promotion håller på att uppdatera sin katalog och uppmanat företagen att kontrollera att uppgifterna är korrekta i ett fax som Spare Promotion uppgivit sig ämna skicka över. Genom detta uppträdande och genom att i utskicken uppmana mottagaren att läsa och ”bekräfta företagsuppgifterna via fax” ger Spare Promotion felaktigt mottagaren intrycket att det handlar om förnyat införande trots att företagen ifråga inte tidigare medverkat i Lokaladelen.

Utformningen av handlingarna är ägnad att förmå företagen att förväxla Spare Promotions katalog Lokaladelen med TDCF:s katalog Lokaldelen. Det katalognamn som Spare Promotion använder, och som på handlingarna anges på ett iögonfallande sätt, är – såsom ovan anförts – förvillande likt Lokaldelen.

Spare Promotions uppträdande, tillsammans med utskickens utförande, medför att företagen med lätthet uppfattar det som att order, annonskorrektur, fakturor och inbetalningsavier avser införande i Lokaldelen.

TDCF har genom brev till Spare Promotion den 10 september 2002 uppmanat bolaget att upphöra med den otillbörliga marknadsföringen och att bekräfta upphörandet skriftligen. Spare Promotion har inte efterkommit uppmaningen.

BEVISNING

TDCF har som skriftlig bevisning åberopat order och faktura ställda till Linköpings Tennisklubb, order till Silvermuséet i Arjeplog, order och faktura till Rörbolaget AB i Smålandsstenar, order med annonskorrektur, faktura och påminnelse till NEA Sydsvenska Elektriska AB, kopia på katalogomslag på Lokaldelen för Oskarshamn 2002 och på katalogomslag för Lokaldelen för Stockholm 2002, Svenskt Näringslivs och tidningen Entreprenörs s.k. varningslista och TDCF:s brev till Spare Promotion. Som muntlig bevisning har TDCF åberopat vittnesförhör med J. C. och K. N.

J. C. har uppgivit följande. Han har arbetat i 10 år på Linköpings tennisklubb med bl.a. administrativa frågor. En dag ringde en representant för Lokaldelen, där tennisklubben alltid är med, till honom och frågade om klubben ville vara med i Lokaldelen. Han tackade ja och en offert faxades över. Han tittade litet hastigt på offerten innan han skrev under och faxade tillbaka den. Sedan kom det en faktura. Beloppet på fakturan var i den storleksordningen, 12 000 kr, att han reagerade och tittade lite närmare på den och såg att det stod Lokaldelen och inte Lokaldelen. Sedan han per telefon förhört sig hos Lokaldelen skrev han "bluff" på fakturan och skickade tillbaka den till Spare Promotion. Några dagar senare blev han uppringd av någon som uppmanade honom att betala fakturan, eftersom han hade skrivit på ett kontrakt som var bindande. Personen uppgav också att katalogen redan hade gått i tryck, men ville inte berätta vilket tryckeri som hade anlåtats. Tennisklubben betalade aldrig något. Det kom en skriftlig påminnelse och därefter ytterligare en muntlig påminnelse med innebörden att tennisklubben skulle betala, annars skulle ärendet gå vidare för indrivning. Han svarade då att ytterligare handlingar skulle skickas till TDCF:s ombud på advokatfirman Vinge. Då blev det tyst i luren och några dagar senare kom en kreditfaktura.

K. N. har uppgivit följande. Hon arbetar som administratör på NEA Sydsvenska Elektriska AB i Oskarshamn. Företaget brukar medverka i TDCF:s katalog Lokaldelen. En dag fick hon ett telefonsamtal från en person på Lokaldelen som ville kontrollera uppgifterna om företaget inför nästa tryck av katalogen. Det uppgavs att ett korrektur skulle skickas över och hon uppmanades att skriva under och skicka tillbaka detta. En order med annonskorrektur kom och den undertecknades och faxades tillbaka enligt anvisningarna. En kort tid därefter kom det en faktura på omkring 16 000 kr. Hon blev misstänksam över det höga beloppet och ringde upp angivet nummer och bad om att få se katalogomslaget. Ett omslag faxades över.

Detta avsåg Stockholm. Det visade sig att det inte fanns något omslag för Oskarshamn. Efter en tid kom det en påminnelse. Företaget bestred betalning.

DOMSKÅL

Spare Promotion har inte avhört och har således inte bemött vad TDCF har anfört. TDCF:s uppgifter framstår som rimliga och stöds av de skriftliga order med annonskorrektur, fakturor och påminnelser som har återopats, liksom av J. C:s och K. N:s uppgifter. Marknadsdomstolen finner att TDCF:s uppgifter om såväl dess egen verksamhet och ställning på marknaden som Spare Promotions agerande får godtas och att uppgifterna kan läggas till grund för bedömningen i målet.

Yrkande 1 a) – b)

Yrkandena tar sikte på Spare Promotions användning av katalognamnet Lokaladelen i sin marknadsföring. TDCF har gjort gällande att Spare Promotion härigenom utnyttjar TDCF:s inarbetning och renommé hos företagen genom att använda ett förväxlingsbart katalognamn och hänvisa till påstått tidigare införande samt att Spare Promotion på ett otillbörligt sätt utnyttjar likheten mellan katalognamnen.

Av TDCF:s uppgifter framgår att detta företag har varit verksamt på marknaden för företagskataloger under en längre tid. Produktnamnet Lokaldelen har härvid använts som benämning på företagskatalogen, som har utarbetats i samarbete med näringsidkare i den region eller ort som katalogen avser. Katalogen får därför antas vara väl känd bland dessa näringsidkare.

Spare Promotions användning av det klart förväxlingsbara namnet Lokaladelen som benämning på sin katalog i utskickade handlingar och vid muntliga kontakter med andra företag innebär en uppenbar risk för att Spare Promotions katalog förväxlas med TDCF:s katalog och skapar oklarhet om Spare Promotions katalogs kommersiella ursprung. Marknadsföringen är i detta avseende vilseledande och därmed otillbörlig. Yrkandena 1 a) – b) skall därför bifallas.

Vid denna bedömning finner domstolen inte skäl att pröva om marknadsföringen även inneburit renommésnyltning.

Yrkande 1 c)

TDCF:s yrkande tar sikte på s.k. negativ avtalsbindning.

Enligt 12 § andra stycket MFL får en näringsidkare inte tillstålla någon fakturor, inbetalningsaviser eller liknande meddelanden avseende produkter som inte uttryckligen beställts och därvid vilseleda mottagaren om dennes betalningsskyldighet.

Spare Promotion har tillstållt andra företag order med annonskorrektur och fakturor och liknande handlingar. De order som har tillstållts företag är enligt Marknadsdomstolens mening sådana liknande meddelanden som kan uppfattas som att beställning har skett och att betalningsskyldighet föreligger om inte mottagaren svarar.

Sådana handlingar har skickats till Linköpings tennisklubb och till NEA Sydsvenska Elektriska AB utan att något införande i Lokaladelen uttryckligen har beställts. Även yrkande 1 c) skall därför bifallas.

Rättegångskostnader

Vid angiven utgång skall Spare Promotion ersätta TDCF dess rättegångskostnader. TDCF har yrkat ersättning för sina rättegångskostnader med 43 250 kr, varav 42 000 kr avser ombudsarvode.

Med hänsyn till målets ringa omfattning och förhållandevis enkla beskaffenhet får TDCF, såvitt avser ombudsarvode, anses skäligen tillgodosett med 35 000 kr. Yrkandet i övrigt är skäligt och skall därför bifallas.

På Marknadsdomstolens vägnar

C H Fallenius

Ledamöter: Christer Fallenius, ordförande, Ingegerd Westlander, Jonas Häckner, Lars-Gunnar Mattsson, Marianne Reuterskiöld och Barbro Wickman-Parak. Enhälligt

Sekreterare: Malin Nyman