蹭"茅台"热度是否侵犯商标权?

■圆桌主持 陈宏光

本期嘉宾

上海光大律师事务所 潘轶

- 上海市浩信律师事务所 和晓科
- 上海中夏律师事务所 李晓茂

主持人:

从"酱香拿铁"到酒心巧克力,最近茅台似乎格外"出圈",与其合作的商品也收到了极佳的宣传效果。

对此茅台方面表示,如果并非基于官方合作而擅自 宣传自己的产品中添加了茅台酒,可能构成商标侵权。

"茅台"的热度,真的不能随便蹭吗?

一般不构成侵犯商标权

和晓科:根据《商标法》, 注册商标的专用权,以核准注册 的商标和核定使用的商品为限。

 商标的商品又投入市场的; (六)故意为侵犯他人商标专用 权行为提供便利条件,帮助他人 实施侵犯商标专用权行为的; (七)给他人的注册商标专用权 造成其他损害的。

根据上述规定,侵犯注册商标专用权的行为一般发生"在同一种商品上",而咖啡、奶茶等"跨界"商品在广告宣传中标榜自己添加了茅台酒,通常属于阐述性使用。

这有点类似手机宣传自己用 的是某品牌的某款芯片,户外服 装宣传自己用了某品牌的某款防 水面料,本身不会造成相关公众 的混淆和误认,并不构成对商标 权的侵犯。

可能构成不正当竞争

李晓茂:在"跨界营销"中 蹭茅台的热度,更可能构成的是 不正当竞争。

根据《反不正当竞争法》第 六条,经营者不得实施下列混淆 行为,引人误认为是他人商品或 者与他人存在特定联系: (一) 擅自使用与他人有一定影响的商 品名称、包装、装潢等相同或者 近似的标识: (二) 擅自使用他 人有一定影响的企业名称(包括 简称、字号等)、社会组织名称 (包括简称等)、姓名 (包括笔 名、艺名、译名等); (三)擅 自使用他人有一定影响的域名主 体部分、网站名称、网页等; (四) 其他足以引入误认为是他 人商品或者与他人存在特定联系 的混淆行为。

根据上述规定,如果未经授权而在广告宣传中标榜自己的商品中添加了茅台酒,可能被认定为"混淆行为",即引人误认为是茅台出品或者授权的商品或者与茅台存在特定联系。

此类不正当竞争行为可以通 过民事途径起诉索赔,也可以要 求行政机关给予处罚。

《反不正当竞争法》规定, 经营者违反本法规定,给他人造 成损害的,应当依法承担民事责 任。

经营者的合法权益受到不正 当竞争行为损害的,可以向人民 法院提起诉讼。

因不正当竞争行为受到损害 的经营者的赔偿数额,按照其因 被侵权所受到的实际损失确定; 实际损失难以计算的,按照侵权 人因侵权所获得的利益确定。经 营者恶意实施侵犯商业秘密行 为,情节严重的,可以在按照上 述方法确定数额的一倍以上五倍 以下确定赔偿数额。赔偿数额还 应当包括经营者为制止侵权行为 所支付的合理开支。

经营者违反本法第六条、第 九条规定,权利人因被侵权所受 到的实际损失、侵权人因侵权所 获得的利益难以确定的,由人民 法院根据侵权行为的情节判决给 予权利人五百万元以下的赔偿。

经营者违反本法第六条规定 实施混淆行为的,由监督检查部 门责令停止违法行为,没收违法 商品。

违法经营额五万元以上的,可以并处违法经营额五倍以下的罚款;没有违法经营额或者违法 经营额不足五万元的,可以并处 二十五万元以下的罚款。情节严重的,吊销营业执照。



资料图片

■ 链接

"茅台酱香房"紧急下架 平台声明"并非联名"

据《湖南日报》报道,酱香拿铁和酒心巧克力的热度还没消退,"茅台酱香大床房"又受到关注。近日,飞猪平台宣布推出"住茅台喝茅台"活动,999元"酱香大床房"能喝到茅台。

9月17日,阿里巴巴旗下的旅行平台飞猪宣布,将在当日晚8点开售茅台酒店酱香大床房,价格分为999元、2999元两种。

999 元套餐仅限 10 月 1 日入住,由飞猪补贴前 10 个名额,且只有 10 个名额可预订,含"三亚海棠湾茅台度假村精品酒店 1 晚+早餐+晚餐+茅台红酒 1 瓶+飞天茅台 1 瓶"。2999 元套餐含"三亚海棠湾茅台度假村精品酒店 2 晚+早餐+晚餐+飞天茅台 1 瓶",预约有效期截至 12 月 31 日,没有标注名额限制,部分日期则需加价 300-500元。

记者还了解到,该酒店大床房型平时不含飞天茅台,价格 600元

左右。 该套餐销售链接于9月17日 20时正常上架,开售几乎"秒光", 可预约日期均显示"不可约"或"约 满",几分钟后商品链接页面再次显示"已下架"。

不少网友在飞猪微博下留言表示"999元完全刷不进去,太没诚意了""玩不起,别玩"等。目前,飞猪官方微博和微信公众号之前的宣传文章链接已被删除。

9月17日,茅台方面知情人士表示,茅台已注意到相关情况:"这 么宣传不对的,已经在让他们整改

9月18日,飞猪发布声明称, 平台上架的999元、2999元"三亚海棠湾茅台度假村1晚/2晚品鉴之旅"酒店套餐,并非贵州茅台集团 推出或与贵州茅台集团联名推出, 而是由与三亚海棠湾茅台度假村合作的供应商向飞猪旅行供货。

飞猪客服向记者表示,目前该套餐已经下架,无法继续预订,未来是否会再次上架暂不清楚。已经预订该套餐的消费者不影响后续的正

同日, 三亚海棠湾茅台度假村 工作人员回应记者称, 酒店没有推 出此沽功,如有相关订单问题需要 与飞猪方面沟通。

记者注意到,根据飞猪信息,套餐内包含的茅台酒为1瓶500ml的53度飞天茅台,需要"现场品的"

三亚海棠湾茅台度假村工作人 员向记者表示,该酒店确实为茅台 旗下酒店,但从未进行过白酒品鉴 活动。

据公开资料显示,三亚海棠湾茅台度假村由贵州茅台集团投资兴建。茅台在三亚有几家高端酒店,此前茅台集团提出把"酒旅融合"作为集团三大主业之一,因此在三亚开发了高端酒店项目。

那么,目前入住三亚茅台度假村,能否买到原价飞天茅台?记者致电三亚海棠湾茅台度假村,客服人员表示,酒店目前政策是需在餐厅消费1000元,可以购买一瓶1499元的飞天茅台。这瓶酒不能带走,瓶蓝和瓶身需回收。如果顾客想多样,瓶势合,还要看餐厅内具体库。酒店"十一"期间预订比较紧俏,部分房型已经售罄。

驰名商标受到特别保护

潘轶:茅台酒不但注册了一系列的商标,而且显然是非常知名的商标,很可能属于法律所规定的"驰名商标"。一般来说,对于驰名商标在司法实践中会给予一定程度的特殊保护。

当然,我国《商标法》在最近 一次修订时,修改了对于驰名商标 特殊保护的相关内容。

根据现行的《商标法》,为相 关公众所熟知的商标,持有人认为 其权利受到侵害时,可以依照本法 规定请求驰名商标保护。

驰名商标应当根据当事人的请求,作为处理涉及商标案件需要认

定的事实进行认定。认定驰名商标应当考虑下列因素: (一)相关公众对该商标的知晓程度; (二)该商标使用的持续时间; (三)该商标的任何宣传工作的持续时间、程度和地理范围; (四)该商标作为驰名商标受保护的记录; (五)该商标驰名的其他因素。

但是, 驰名商标目前仅在"处理 涉及商标案件"中由法院作出认定。

根据《商标法》,生产、经营者不得将"驰名商标"字样用于商品、商品包装或者容器上,或者用于广告宣传、展览以及其他商业活动中。

、展见以及其他商业店切中。 驰名商标认定的意义在于,能够 提供强于一般商标的保护力度。

按照《商标法》第十三条第二、三款的规定,对于未注册的驰名商标,他人在相同或类似商品上的注册和使用易导致混淆的,驰名商标持有人可以请求不予注册并禁止使用,这对于未注册驰名商标提供了类似注册商标的保护。

对于已注册的驰名商标,他人在不相同或类似商品上的注册和使用误导公众,致使该驰名商标注册人的利益可能受到损害的,驰名商标持有人可以请求不予注册并禁止使用,这对于已注册驰名商标提供了强于一般注册商标的保护。