

PŘEDBĚŽNÉ OPATŘENÍ

Krajský soud v Brně rozhodl dne 27. 11. 2002 v právní věci žalobce R. proti žalovaným: 1. M. a 2. CZ.NIC, o návrhu na nařízení předběžných opatření takto:

1. Žalovaný č. 1 je povinen ode dne doručení tohoto usnesení zdržet se užívání doménového jména **x+y+z.cz**.
2. Žalovaný č. 1 je povinen ode dne doručení tohoto usnesení zdržet se převodu doménového jména **x+y+z.cz** na třetí osobu.
3. Žalovaný č. 1 je povinen ode dne doručení tohoto usnesení zdržet se zřízení zástavního nebo předkupního práva ve prospěch třetích osob k doménovému jménu **x+y+z.cz**.
4. Žalovaný č. 1 je povinen ode dne doručení tohoto usnesení zdržet se poskytování doménového jména **x+y+z.cz** k úplatnému či bezúplatnému užívání ve prospěch třetích osob.
5. Žalovaný č. 2 je povinen zdržet se provádění změn v registraci doménového jména **x+y+z.cz**, vyjma jejího převodu z žalovaného č. 1 na žalobce.
6. Žalobce je povinen ve lhůtě do tří dnů ode dne doručení tohoto usnesení doplatit 2.000,- Kč na soudních poplatcích za návrh na nařízení předběžných opatření v kolcích.

Návrhem ze dne 19. 11. 2002, doručeným soudu 21. 11. 2002, domáhal se žalobce krom rozhodnutí ve věci samé i nařízení předběžných opatření z titulů nekalé soutěže a porušení práv k ochranné známce. Svůj návrh odůvodnil následovně:

Žalobce je rakouskou obchodní firmou, zapsanou v obchodním rejstříku, zabývající se zpracováním a prodejem minerálů. Žalobce užívá s právem přednosti ode dne 3. 4. 1997 pro své výrobky mezinárodní slovní a kombinovanou ochrannou známku. Tato ochranná známka X+Y+Z se stala známou a s tímto označením jsou spojovány výrobky žalobce, distribuované rovněž na trhu v České republice.

Předmětem podnikání žalovaného č. 1 je mimo jiné zprostředkovatelská činnost v oblasti obchodu a služeb a koupě zboží za účelem jeho dalšího prodeje a prodej. Žalovaný č. 1 působil po omezenou dobu přibližně od léta 1999 do února 2001 na základě ústní dohody o dodání zboží jako distributor žalobcových výrobků v České republice. V únoru 2001 s ním žalobce smluvní distributorský vztah ukončil. Na počátku roku 2002 uzavřel žalobce novou ústní dohodu o dodání zboží se společností I., s.r.o.

Žalovaný č. 2 je zájmové sdružení právnických osob, které působí jako správce národní domény nejvyšší úrovně .cz a je oprávněno registrovat tzv., domény druhého stupně. Předpokladem pro registraci doménového jména je akceptace vzorové smlouvy předkládané žalovaným č. 2, jejíž nedílnou součástí jsou *Pravidla registrace doménových jmen v doméně .cz*.

Žalobce zjistil, že si žalovaný č. 1 u žalovaného č. 2 zaregistroval a užívá doménové jméno s názvem **x+y+z.cz**. Na internetové stránce www.x+y+z.cz žalovaný č. 1 uvádí, že je výhradním a jediným distributorem výrobků X+Y+Z, což není pravda, neboť mezi žalobcem a žalovaným č. 1 byla spolupráce ukončena na počátku roku 2001, žalovaný č. 1 též uvádí kontaktní adresu pro ČR. Žalovaný č. 1 navíc ani nespecifikuje oblast, pro níž by měl být údajným výhradním a jediným distributorem.

Dopisem ze dne 4. 10. 2002 žalobce vyzval žalovaného č. 1, aby se zdržel dalšího užívání doménového jména **x+y+z.cz** a nejpozději do 31. 10. 2002, učinil potřebné kroky k převedení tohoto doménového jména na žalobce. Dalším dopisem ze dne 7. 11. 2002 žalobce výzvu ke zdržení se protiprávního jednání a k požadovaným krokům zopakoval. Žalovaný č. 1 však na tyto výzvy nereagoval.

Naléhavost zatímní potřeby úpravy poměrů účastníků a to, že jednáním žalovaného č. 1 je ohrožována podnikatelská činnost žalobce a hrozí mu vznik škod a znehodnocení ochranné známky osvědčují:

- internetové stránky žalovaného,
- dopisy a výzvy žalobce vůči žalovanému č. 1,
- další podklady popsane soudem v následující části tohoto usnesení.

Z předložených materiálů má soud za osvědčená následující žalobcova tvrzení:

Žalobce je dle výpisu ze dne 13. 11. 2002 obchodní firmou zapsanou 25. 1. 1996 do oddílu FN XXXXXXp obchodního rejstříku vedeného Zemským soudem v St. Pölten v Rakousku s předmětem podnikání v odvětví výroba a prodej minerálů.

Dle předloženého výpisu byl žalovaný č. 1 do oddílu X vložky XXXXX obchodního rejstříku vedeného Krajským soudem v Brně zapsán dne 17. 4. 1996 a jeho předmětem podnikání jsou mj.:

- zprostředkovatelská činnost v oblasti obchodu a služeb - od 17. 4. 1996,
- koupě zboží za účelem dalšího prodeje a prodej - od 17. 4. 1996,
- od 27. 9. 2002 nákup, skladování a prodej hromadně vyráběných léčivých přípravků...,
- od 27. 9. 2002 výroba vitamínů a minerálních přípravků.

Mezi účastníky řízení je proto dán soutěžní vztah, umocněný podnikáním s výrobky v podobě minerálů.

Dle výpisu z registru zájmových sdružení právnických osob vedeného odborem vnitřních věcí Úřadu městské části Praha 6 byl žalovaný č. 2 od 27. 5. 1998 zapsán do uvedeného rejstříku. Jeho zapsaným předmětem podnikání je zajišťovat registraci doménových jmen druhé úrovně pod doménou nejvyšší úrovně CZ, provoz jmenných serverů pro doménu CZ, zajišťování provozu jmenných serverů pod doménou CZ.

Z výpisu z databáze ROMARIN, vedené World Intellectual Property Organization plyne, že žalobce je majitelem mezinárodní kombinované ochranné známky X+Y+Z, pod číslem 123456 s právem přednosti ode dne 3. 4. 1997. Chráněna jsou jak slova, tak i vyobrazení a to se zvláštním důrazem na kombinaci barev - jasné zelené s tmavou zelenou. Tato známka je registrována mimo jiné i pro území České republiky a to pro třídu výrobků a služeb č. 05, konkrétně pro farmaceutické živiny, farmaceutické pudry, léky, tablety, také minerální tablety, farmaceutické a léčebné kapsle škrobu, speciální potraviny pro nemocné a rekonvalescenty, všechny výše uvedené výrobky pro léčebné účely, hlinitá minerální půda pro léčebné účely, léčebné balíčky, léčebné koupele a léčebné náplasti.

Žalobce uvedenou ochrannou známku užívá po právu pro své výrobky při své podnikatelské činnosti a s tímto označením jsou výrobky žalobce spojovány rovněž na trhu v ČR, kam jsou též distribuovány.

Korespondencí žalobce a žalovaného č. 1 z 20. 2. 2001, 7. 5. + 4. 10. + 7. 11. 2002 má soud za osvědčené, že žalovaný č. 1 působil na základě ústní dohody po omezenou dobu přibližně

od léta 1999 do února 2001 jako distributor žalobcových výrobků v České republice, v únoru 2001 byl vztah mezi žalobcem a žalovaným č. 1 jako distributorem výrobků žalobce v České republice ukončen ze strany žalobce, na počátku roku 2002 uzavřel žalobce novou ústní dohodu o dodání zboží se společností I., s.r.o.

Předloženým výpisem z rejstříku domén ze dne 7. 11. 2002 a výtiskem virtuálních tzv. internetových stránek má soud za osvědčené, že si žalovaný č. 1 u žalovaného č. 2 dne 13. 10. 2000 zaregistroval doménové jméno s názvem **x+y+z.cz**, a že je aktivně užívá a že na uvedených stránkách je soustavně užita ochranná známka žalobce ať kompletně či její textová část.

Dle výpisu z registru zájmových sdružení právnických osob je žalovaný č. 2 zájmovým sdružením právnických osob, které působí jako správce národní domény nejvyšší úrovně .cz a je oprávněno registrovat tzv. domény druhého stupně.

Výtiskem vzorové smlouvy o registraci doménového jména včetně *Pravidel registrace doménových jmen v doméně .cz* má soud za osvědčené, že

- předpokladem pro registraci doménového jména ve prospěch žalovaného č. 1 byla akceptace vzorové smlouvy předkládané žalovaným č. 2, jejíž nedílnou součástí jsou *Pravidla registrace doménových jmen v doméně .cz*,
- akceptací článku 6.2. uvedené smlouvy se žalovaný č. 1 výslovně zaručil, že registrace doménového jména ani způsob, jakým bude doménové jméno přímo nebo nepřímo užíváno, neporuší zákonná práva třetí strany.

Právo užívat ochrannou známku může být poskytnuto licenční smlouvou, která vůči třetím osobám nabývá účinnosti zápisem do rejstříku ochranných známek, provedeným k žádosti majitele známky. Nic takového však osvědčeno nebylo.

Žalovaný č. 1 registrací a užíváním doménového jména **x+y+z.cz** shodným s ochrannou známkou registrovanou žalobcem neoprávněně zasahuje do žalobcových práv k ochranné známce.

Z internetové stránky www.x+y+z.cz má soud za osvědčené, že žalovaný č. 1 dokonce uvádí, že je výhradním a jediným distributorem výrobků žalobce.

Dopisy ze 4. 10. 2002 a 7. 11. 2002 má soud za osvědčené, že žalobce podvkrát vyzval žalovaného č. 1, aby se zdržel dalšího užívání doménového jména **x+y+z.cz** a aby co nejdříve učinil potřebné kroky k převedení dotčeného doménového jména na žalobce. Nebylo osvědčeno, že by žalovaný č. 1 na tyto výzvy reagoval, naopak výtisky aktuálních internetových stránek bylo osvědčeno, že popsané závadné jednání žalovaného č. 1 trvá i nadále.

Na trhu v České republice s žalobcovými výrobky patrně obchoduje více podnikatelů. Žádný z nich však patrně neporušuje práva žalobce, vážící se k ochranné známce X+Y+Z.

Každý, kdo volí označené své domény na internetu má k dispozici široké spektrum možností pro takové označení a neměl by volit takové, které již někdo používá pro svůj výrobek a to dokonce jako zapsanou mezinárodní ochrannou známku.

Jednání žalovaného č. 1 je dle výše uvedených závěrů soudu jednáním v hospodářské soutěži, porušuje známková práva žalobce, a naplňuje i skutkové podstaty nekalé soutěže, neboť jsou v rozporu s dobrými mravy soutěže a jsou způsobila přivodit újmu žalobci coby soutěžiteli žalovaného č. 1.

Žalovaný č. 1 registrací a užíváním doménového jména, jehož znění je identické s ochrannou známkou registrovanou a užívanou po právu žalobcem se dopustil nekalosoutěžního jednání, a to jak dle generální klauzule - ustanovení § 44 obchodního zákoníku, tak i jednání popsaného v ustanoveních § 47 písm. b) a § 48 téhož kodexu, neboť doménové jméno **x+y+z.cz** může vyvolat nebezpečí záměny s ochrannou známkou žalobce a může žalobci působit zvyšující se újmu spočívající mimo jiné v tom, že je žalobci znemožněno prezentovat své výrobky prostřednictvím internetu. Toto jednání je způsobilé vyvolat klamnou představu o spojení žalovaného č. 1 s firmou a výrobky žalobce, přičemž takovéto spojení mezi nimi již delší dobu neexistuje a žalovaný č. 1 již není distributorem výrobků žalobce v České republice. Tvzení žalovaného č. 1 na internetové stránce **www.x+y+z.cz** o tom, že je výhradním a jediným distributorem dotčených výrobků pro ČR může dokonce evokovat představu, že žalovaný č. 1 je výhradním a jediným distributorem výrobků žalobce nejen v ČR ale i v dalších zemích. Užíváním doménového jména **x+y+z.cz** žalovaný č. 1 parazitně využívá pověsti výrobků žalobce s cílem získat pro výsledky vlastního podnikání prospěch, kterého by jinak nedosáhl.

Dle výpisu z registru zájmových sdružení právnických osob je žalovaný č. 2 zájmovým sdružením právnických osob, které působí jako správce národní domény nejvyšší úrovně .cz a je oprávněno registrovat tzv. domény druhého stupně. Výtiskem vzorové smlouvy o registraci doménového jména včetně *Pravidel registrace doménových jmen v doméně .cz* má soud za osvědčené, že žalovaný č. 2 je oprávněn zrušit nebo pozastavit registraci doménového jména zejména při jeho rozporu se zákonnými povinnostmi jakož i v případě soudního příkazu.

Na základě výše uvedeného soud vyhověl návrhu na nařízení předběžných opatření, neboť má za osvědčené, že žalovaný č. 1 se dopustil nekalosoutěžních jednání a porušení žalobcových práv k ochranné známce. Jednání žalovaného č. 1 a újmy hrozící žalobci shledal soud natolik závažnými, že újmy, které by žalovaným nařízením předběžných opatření mohly vzniknout, jsou ve svých účincích neporovnatelně menší. Mimoto mají žalovaní v případě vzniku újmy v důsledku nařízení předběžných opatření vůči žalobci právo na její náhradu ve smyslu ustanovení § 77 odst. 3 o.s.ř.

Dále soud závázal žalobce k doplacení 4 x 500,- Kč soudního poplatku, neboť jeho návrh směřuje k nařízení celkem pěti předběžných opatření, avšak zapláceno bylo v kolcích jen 500,- Kč.

Aktivní legitimace žalobce coby zahraničního podnikatelského subjektu je dána ustanovením § 43 odst. 2 obchodního zákoníku. Soud při právním hodnocení přihlédl k ochraně podnikání, poskytované naší Ústavou jakož i Listinou práv a svobod, k mezinárodní smlouvě známé pod označením *TRIPS*, kterou jsou vázány státy účastníků řízení - Česká a Slovenská republika, k zákonu č. 137/1995 Sb. o ochranných známkách ve znění zákonů pozdějších ve spojení s § 2 o.s.ř., § 44 odst. 1, § 47, § 48 a § 53 obchodního zákoníku. Tato ustanovení poskytující ochranu proti porušování práv a právem chráněných zájmů a směřují i proti zneužívání práv. Soud vyšel i z procesněprávních ustanovení § 74 odst. 1-3, § 75 odst. 1 a 3-5, § 76 odst. 1 písm. e) a f), § 76 odst. 3, § 171 o.s.ř.

*Účastníci řízení s výjimkou sdružení CZ.NIC jsou označeni pouze prvními písmeny svých příjmení nebo obchodních firem. Předmětné doménové jméno je nahrazeno sekvencí **x+y.cz**. Pokud jsou v textu rozhodnutí zmíněna i jiná doménová jména, byla náhodně nahrazena*

jinými znakovými sekvencemi. S výjimkou údajů umožňujících identifikaci účastníků řízení nebo jiných osob a doménových jmen bylo do textu rozhodnutí zasahováno v co nejmenší možné míře. Souvislost použitých zkratk a zástupných symbolů s osobami nebo doménovými jmény, které skutečně označení s využitím takových zkratk nebo zástupných symbolů užívají, je čistě náhodná.

Při studiu rozhodnutí je třeba mít na zřeteli fakt, že rozhodnutí obsahuje nejen vlastní výrok soudu a jeho odůvodnění, ale i shrnutí tvrzení jednotlivých stran, přičemž některými tvrzeními se soud v rozhodnutí vůbec nemusel zabývat (např. při vydání předběžného opatření) a tato tvrzení tak představují pouze právní názor příslušné strany a nikoliv závěr soudu.

Rozhodnutí soudu nelze automaticky aplikovat na jiné případy (byť skutkově podobné) a sdružení CZ.NIC doporučuje konkrétní případ konzultovat s odborníky na doménová jména a právníky.