

Πολ.Πρωτ.Αθηνών 3359/2003 Domain Name.

ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

ΤΑΚΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

Αριθμός Αποφάσεως: 3359/2003

ΤΟ ΠΟΛΥΜΕΛΕΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Αποτελούμενο από τους Δικαστές Βασιλική Μπαζάκη – Δρακούλη, Πρόεδρο Πρωτοδικών, Παναγιώτα Καρυστινού Πρόεδρο Πρωτοδικών εκτελούσα χρέη Πρωτοδίκη, Εμμανουήλ Φουκαράκη, Πρωτοδίκη – Εισηγητή και το Γραμματέα Αναστάσιο Χατζηγεωργίου.

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στην Αθήνα στις ____ 2003, για να δικάσει την υπόθεση μεταξύ:

Της ενάγουσας ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «____ S.A.», που εδρεύει στη ____ της Ελβετίας (____), η οποία εκπροσωπείται νόμιμα, την οποία εκπροσώπησε ο πληρεξούσιος δικηγόρος της Πέλοπας Δ. Λάσκος.

Των εναγομένων: 1) XXXXX, κατοίκου ____ Αττικής, ο οποίος εμφανίσθηκε στο ακροατήριο του Δικαστηρίου με τον πληρεξούσιο Δικηγόρο του Μάριο Παπαλουκά και 2) Νομικού Προσώπου Ιδιωτικού Δικαίου μη κερδοσκοπικού οργανισμού, με την επωνυμία «ΙΔΡΥΜΑ ____ (____), που εδρεύει στο _____, και εκπροσωπείται νόμιμα, το οποίο εκπροσώπησε ο πληρεξούσιος δικηγόρος του Σταμάτιος Στρίγαρης. Η ενάγουσα ζητεί να γίνει δεκτή η από _____ 2002 αγωγή της, που κατατέθηκε με αριθμό ____/2002, προσδιορίσθηκε ύστερα από αναβολή εκ της αρχικής δικάσιμου της _____ 2002, για την δικάσιμο που αναφέρεται στην αρχή της παρούσας και γράφτηκε στο πινάκιο.

Κατά τη συζήτηση της υποθέσεως οι πληρεξούσιοι δικηγόροι των διαδίκων ανέπτυξαν τους ισχυρισμούς τους και ζήτησαν να γίνουν δεκτά όσα αναφέρονται στα πρακτικά και στις προτάσεις τους.

ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΚΑΤΑ ΤΟ ΝΟΜΟ

Από τις διατάξεις των άρθρων 14, 15, 18, 21, 26, 31 και 33 του Ν. 2239/1994, προκύπτει με σαφήνεια ότι εκείνος που κατέθεσε νόμιμα αλλοδαπό σήμα, δικαιούται μέχρι τη νόμιμη διαγραφή του, να ζητήσει από κάθε τρίτο, ο οποίος χρησιμοποιεί σε ομοειδή προϊόντα του το σήμα αυτό, κατά παραποίηση ή απομίμηση, να παραλείψει

τη χρήση ή να καταβάλει αποζημίωση ή και τα δύο. Σήμα, κατά τη διάταξη του άρθρου 1 παρ. 1 του Ν. 2239/1994 θεωρείται κάθε σημείο επιδεκτικό γραφικής παραστάσεως, ικανό να διακρίνει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες από εκείνα άλλων επιχειρήσεων. Παραποίηση δε του σήματος αποτελεί η πιστή ή κατά τα κύρια μέρη αντιγραφή του, ενώ απομίμηση αποτελεί η ιδιαίτερη προσέγγιση προς το ξένο σήμα, η οποία εξαρτώμενη από την όλη οπτική ή ηχητική εντύπωση του σήματος άσχετα από τις επί μέρους ομοιότητες και διαφορές, μπορεί να προκαλέσει στον κοινό καταναλωτή – και όχι στον καταναλωτή εκείνο που είναι πεπειραμένος και καταβάλλει εξειδικευμένη επιμέλεια – σύγχυση ως προς την προέλευση του προϊόντος από ορισμένη επιχείρηση. Προκειμένου ειδικότερα για το σύνθετο σήμα που αποτελείται και από λέξεις και απεικονίσεις, ή κατά τα άνω παραποίηση και η απομίμηση αυτού κρίνεται με βάση τη συνολική εντύπωση (ΑΠ 1131/1995 Δνη 37,1605, ΑΠ 1127/1994, Ε.Εμπ.Δ 1995, 310, ΑΠ 310/1990 Νοβ 39, 553, ΠΠ Α 1512/2000 ΔΕΕ 2001, 596). Κατά τη διάταξη του άρθρου 1 του Ν. 146/1914 «περί αθεμίτου ανταγωνισμού» απαγορεύεται κατά τις εμπορικές, βιομηχανικές ή γεωργικές συναλλαγές κάθε προς το σκοπό ανταγωνισμού γινόμενη πράξη, αντικειμενική στα χρηστά ήθη. Σύμφωνα με τη διάταξη αυτή με την οποία περιορίζεται νόμιμη η συνταγματικά κατοχυρωμένη οικονομική ελευθερία, ειδική έκφανση της οποίας συνιστά η ελευθερία του ανταγωνισμού, ουσιώδες στοιχείο για τη θεμελίωση της αξίωσης του θιγόμενου είναι το να εκτελείται η πράξη με σκοπό ανταγωνισμού προς το εμπόριο ή τη βιομηχανία που ασκεί άλλος και αντίκειται στα χρηστά ήθη, ως κριτήριο των οποίων χρησίμευαν οι ιδέες του εκάστοτε κατά γενική αντίληψη χρηστών και εμφρόνως σκεπτόμενου μέσου κοινωνικού ανθρώπου. Η διάταξη του πιο πάνω άρθρου θεσπίζει γενικό κανόνα, ο οποίος εφαρμόζεται συμπληρωματικά και επί εμπορικού ή βιομηχανικού σήματος, εφόσον η προστασία που παρέχουν οι ειδικές διατάξεις περί σημάτων του Ν. 2239/1994 δεν επαρκεί (ΕΠΑ 454/1990 ΕΕμπ.Δ 1991, 528, ΕΑ 5321/1989 ΕΕμ.Δ 1991, 537, ΠΠΑ 1512/2000 ο.π. Μ.Π. Πατρών 868/2001 ΔΕΕ 2001, 711).

Από τις διατάξεις των άρθρων 13 παρ. 1 και 14 παρ. 2 του άνω Ν. 146/1914 σαφώς προκύπτει ότι εκείνος, ο οποίος κάνει κατά τις συναλλαγές χρήση ιδιαίτερου διακριτικού γνωρίσματος βιομηχανικής ή εμπορικής επιχείρησης, κατά τρόπο που μπορεί να προκαλέσει σύγχυση με το ιδιαίτερο χαρακτηριστικό γνώρισμα, το οποίο άλλος νόμιμα μεταχειρίζεται, δύναται να υποχρεωθεί από τον τελευταίο σε παράλειψη της χρήσεως και αν ακόμη η χρήση του γνωρίσματος αυτού γίνεται με μερικές παραλλαγές, εφόσον αυτές δεν αποκλείουν τον κίνδυνο σύγχυσης. Τα διακριτικά γνωρίσματα, που αποτελούν μέσα εξατομίκευσης της επιχείρησης, προστατεύονται από τις διατάξεις του Ν. 146/1914 με σκοπό την παρεμπόδιση εκμετάλλευσης της ξένης καλής φήμης και συγχρόνως την προφύλαξη του καταναλωτικού κοινού από τον κίνδυνο σύγχυσης. Κίνδυνος σύγχυσης υπάρχει όταν λόγω ομοιότητας δύο διακριτικών γνωρισμάτων είναι πιθανό να δημιουργηθεί παραπλάνηση στους συναλλακτικούς κύκλους και συγκεκριμένα σε ένα όχι εντελώς ασήμαντο μέρος των πελατών, όσον αφορά είτε την προέλευση των εμπορευμάτων ή υπηρεσιών από ορισμένες επιχειρήσεις είτε την ταυτότητα της επιχείρησης είτε την

ύπαρξη σχέσεως συνεργασίας μεταξύ των δύο επιχειρήσεων, ενώ τέτοια σύγκυση πρέπει να αποφεύγεται, διότι ο σαφής σκοπός του νομοθέτη είναι να αποτρέπονται πλανημένες εντυπώσεις ως προς τη δραστηριότητα μιας επιχείρησης και εκμετάλλευσης της καλής της φήμη από άλλη, έστω και αν οι δραστηριότητές του ή τα προϊόντα τους είναι διαφορετικά. Η ύπαρξη κινδύνου συγχύσεως αποτελεί κοινή προϋπόθεση για την προστασία όλων των διακριτικών γνωρισμάτων (Αλεξανδρίδου: Αθέμιτος Ανταγωνισμός και Προστασία του καταναλωτή σελ. 96 – 98, Ν. Ρόκας: Αθέμιτος Ανταγωνισμός σελ. 139 – 140, ΑΠ 310/1990 Δνη 32, 72, ΑΠ 197/1989 Δνη 31, 1426). Σε αντίθεση με τη γενική απαγορευτική ρήτρα του άρθρου 1 του Ν. 146/1914 που απαιτεί ανταγωνιστικό σκοπό, στην περίπτωση του άρθρου 13 παρ. 1 του ίδιου νόμου αρκεί η χρήση να γίνεται κατά τρόπο που μπορεί να οδηγήσει σε σύγκυση, έστω και αν αυτή δεν γίνεται με ανταγωνιστικό σκοπό. Χρήση που μπορεί να προκαλέσει σύγκυση είναι η αυτουσία μίμηση ή και παραποίηση, δηλαδή η χρησιμοποίηση με μικρές μεταβολές που δεν αρκούν για να αποτραπεί η σύγκυση. Η παραποίηση μπορεί να είναι οπτική, ηχητική, εννοιολογική ή και συνειρμική, τον δε κίνδυνο σύγκυσης μπορεί να δημιουργήσει η ομοιότητα λέξεων ή και αριθμών που αποτελούν το γνώρισμα, εικόνων, ήχων, σχημάτων, χρωμάτων, σχεδίων, συσκευασιών, διαφημίσεων. Σημασία έχει η γενική εντύπωση που δημιουργείται και ο κίνδυνος σύγκυσης δεν αποκλείεται, όταν η χρησιμοποίηση γίνεται με μερικές παραλλαγές. Έτσι εάν σήμα έχει επικρατήσει στις συναλλαγές και ως διακριτικό γνώρισμα της επιχείρησης και λόγω της χρησιμοποίησης από άλλον ομοίων διακριτικών γνωρισμάτων επιχείρησης υπάρχει κίνδυνος σύγκυσης, τότε είναι δυνατόν να προστατευθεί και βάσει του άρθρου 13 του Ν. 146/1914, χωρίς τούτο να προϋποθέτει ολική ή μερική ταυτότητα του αντικειμένου της οικονομικής δραστηριότητας των άνω επιχειρήσεων, δημιουργικής σχέσεως ανταγωνισμού μεταξύ τους, αλλά αντιθέτως, ίδια όταν πρόκειται για ανομοιοειδή προϊόντα ή υπηρεσίες (ΑΠΑ 197/1989 ο.π. Μ.Π.Α. 4982/2000 ο.π., Μ.Π.Πατρ. 868/2001 ο.π.).

Ο παραβάτης των άνω διατάξεων μπορεί να υποχρεωθεί σε παράλειψη της χρήσεως του διακριτικού γνωρίσματος, από τον οποίο μπορεί να προκληθεί σύγκυση που προαναφέρθηκε, ως και σε άρση της προσβολής η οποία μπορεί να συνίσταται και στην κατάσχεση ή καταστροφή (Ρόκα. Αθέμιτος Ανταγωνισμός παρ. 71, σελ. 43, ΠΠΠΑ 1512/2000 ο.π.). Με το ΠΔ ___/1987 ιδρύθηκε το Ίδρυμα _____ που είναι ανεξάρτητο ερευνητικό ίδρυμα του ευρύτερου δημοσίου τομέα του Ν. 1514/1985, μεταξύ δε των ερευνητικών ινστιτούτων αυτού είναι και το ινστιτούτο πληροφορικής, του οποίου αντικείμενο είναι η έρευνα, μελέτη και υλοποίηση πληροφορικής προς όφελος της εθνικής οικονομίας και της δημόσιας διοίκησης (άρθρο 4 παρ. 1 του άνω ΠΔ). Εξάλλου με τη διάταξη του άρθρου 2, όπως έχει ήδη τροποποιηθεί, του Ν. 2246/1994 «περί οργάνωσης και λειτουργίας του Τομέα τηλεπικοινωνιών» ιδρύθηκε η Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων, η οποία είναι ανεξάρτητη δημόσια αρχή. Με την εξουσιοδότηση των διατάξεων του νόμου αυτού η άνω επιτροπή εξέδωσε την από Νοέμβριο 1999 απόφασή της, με την οποία εκχώρησε στο Ινστιτούτο Πληροφορικής του Ιδρύματος _____ το δικαίωμα «διαχειρίσεως» των διακριτικών ονομάτων που χρησιμοποιούνται στο διαδίκτυο. Σχετικά δε με τον τρόπο

χρήσης των «διακριτικών ονομάτων» του διεθνούς διαδικτύου η κατά τον καθιερωμένο διεθνή όρο «domain name» ανάγεται στις γενικές εφαρμογές του διαδικτύου (internet) και στην αυτονόητη ανάγκη προσδιορισμού της ταυτότητας των χρηστών. Η αναγκαιότητα προκαταρκτικής ταχύτητας, όσο και περιεκτικής δηλώσεως των στοιχείων ταυτότητας των χρηστών κατά τη διαδικτυακή επικοινωνία διαμόρφωσε διεθνώς ορισμένη μεθοδολογία την οποία ακολούθησε και η Ελληνική αντίστοιχη ρύθμιση. Το «domain name» αποτελείται από σειρά α) αριθμητικών χαρακτήρων (τουλάχιστον τριών και όχι περισσότερων των είκοσι τεσσάρων), χωρίς η με λογικό ειρμό, σε μια ή περισσότερες λέξεις που χωρίζονται από διάφορα σημεία. Η τελευταία από τις λέξεις (κατά κανόνα συγκεκριμένη αποτελεί και σημείο αναφοράς, συνήθως της χώρας αρχαιακής καταχώρησης του «domain name» του χρήστη (π.χ. gr = Greece κ.λπ.) ή της βασικής ιδιότητάς του («org = Organization). Κατά συνέπεια το «domain name» είναι η διαδικτυακή δήλωση πιστοποίησης της ταυτότητας του χρήστη η κατ' άλλη διατύπωση η ηλεκτρονική του διεύθυνση ή το πρωτόκολλο ανοίγματος της ηλεκτρονικής σελίδας στον κυβερνοχώρο. Εξάλλου, εφόσον παρέχεται η δυνατότητα περιορισμένου αριθμού «domain names» για κάθε χρήστη, αλλά και για την επιβαλλόμενη συντομία αυτού του είδους επικοινωνίας, συνήθως το ίδιο το «domain name» είναι «η εμπορική επωνυμία» «αλλά και το «εμπορικό σήμα» του χρήστη μέσα στο διαδίκτυο. Βέβαια δεν μπορεί κατ' αρχήν το «domain name» να ταυτιστεί με την εμπορική επωνυμία και το εμπορικό σήμα, η κατοχύρωση των οποίων υπόκειται στους κανόνες των άνω νόμων. Αντίθετα σύμφωνα με τη διεθνή πρακτική, που εφαρμόστηκε και στην Ελλάδα, το «domain name» αποκτάται με πολύ μικρότερο έλεγχο. Οι σχετικές προϋποθέσεις περιορίζονται στην υποβολή τυπικών δικαιολογητικών (φωτοτυπία αστυνομικής ταυτότητας, δήλωση ενάρξεως επιτηδεύματος, υπεύθυνη δήλωση ότι δεν παραβιάζονται δικαιώματα τρίτων κ.λπ. σύμφωνα με την από Νοέμβριο 1999 απόφαση του ΕΕΤΤ) και στην τήρηση της αρχής της προτεραιότητας. Η εφαρμογή αυτής της αρχής συνίσταται και στην κτήση του δικαιώματος χρήσεως ενός «domain name» από τον υποψήφιο χρήστη, εφόσον το σχετικό αίτημά του καταχωρείται με προτεραιότητα στο επίσημο βιβλίο «Μητρώο Ονομάτων». Ο έλεγχος της προτεραιότητας περιορίζεται στις καταχωρήσεις του διαδικτύου, και μόνο, δεδομένου ότι δεν υπάρχει νόμιμη εντολή αλλά ούτε και η τεχνική δυνατότητα να επεκταθεί σε άλλους τομείς, όπως π.χ. στα βιβλία σημάτων του Υπουργείου Εμπορίου. Με βάση τα παραπάνω η αρμοδιότητα του Ινστιτούτου Πληροφορικής του _____ ως «διαχειριστή των domain names» είναι απολύτως προσδιορισμένη αλλά και ταυτόχρονα περιορισμένη. Το ίδρυμα αυτό είναι υποχρεωμένο να παρέχει την αποκλειστικότητα χρήσεως σε οποιονδήποτε χρήστη, ο οποίος αφενός εκπληρώνει τις τυπικές του υποχρεώσεις και αφετέρου έχει την απαιτούμενη προτεραιότητα δηλώσεώς του χρήστη.

Άλλη δυνατότητα ελέγχου εκ μέρους του _____ ως «διαχειριστή» των «domain names» δεν υπάρχει. Είναι όμως φυσικό ορισμένες φορές να εμφανίζονται περιπτώσεις που γεννώνται διάφορες για την αποκλειστικότητα χρήσεως ενός «domain names» με περισσότερους από ένα διεκδικητές. Στις περιπτώσεις αυτές το άνω ίδρυμα δεν έχει τη δυνατότητα να λάβει θέση υπέρ του ενός ή του άλλου διάδικου

μέρους. Είναι όμως φανερό ότι για να υλοποιηθεί η απαγόρευση της χρήσεως ενός «domain name» απαιτείται η τεχνική παρέμβαση του _____, το οποίο με την ιδιότητα του διαχειριστή, είτε θα αποκλείσει τη χρήση του αμφισβητούμενου «domain name» στη χρήση του δικαιούχου. Είναι αυτονόητο ότι για να ενεργήσει με τον ένα ή τον άλλο τρόπο το _____ και συνεπώς, να δεσμεύεται από την απόφαση που θα εκδοθεί, πρέπει να είναι διάδικο στη δίκη που θα ανοιχθεί, χωρίς ωστόσο να είναι απαραίτητη η απειλή κυρώσεων εναντίον του. Περαιτέρω από τα προαναφερόμενα συνάγεται ότι, παρά το ότι το «domain name» δεν ταυτίζεται με την εμπορική επωνυμία, το διακριτικό τίτλο και τον εμπορικό τίτλο, μπορεί όμως να αποδοθεί σ' αυτό κατά έμμεσο τρόπο λειτουργία τόσο διακριτικού τίτλου όσο και σήματος, διότι, όπως τα προηγούμενα, έτσι και το τελευταίο, έχει πρωταρχικά εξατομικευτική και αναγνωριστική λειτουργία. Η ευχέρεια ελεύθερης χρήσης οποιασδήποτε ονομασίας, όσο γνωστή και φημισμένη και αν είναι, από τον πρώτο τυχόντα θα προκαλούσε τεράστιες και ανεπανόρθωτες ζημίες στην εταιρεία που καθιερώθηκε στις συναλλαγές με την επίμαχη ονομασία. Για τη διαφύλαξη έτσι των νομίμως συμφερόντων των παραπάνω επιχειρήσεων θα πρέπει να αποδοθεί στο «domain name» μια οιονεί λειτουργία διακριτικού τίτλου και σήματος. Τούτο ενισχύεται και από το ότι κάτοχοι «domain name» στην πράξη εμφανίζονται στο διαδίκτυο με τα ίδια διακριτικά γνωρίσματα που τους κατέστησαν γνωστούς στον υλικό κόσμο, δηλαδή χρησιμοποιούν το όνομα, την επωνυμία ή το σήμα τους (Μ.Π.Πατρ. 868/2001 ο.π., ΜΠ Σύρου 637/1999 με σημ. Β. Τουντοπούλου, Μελέτη Απ. Ανθήμου με τίτλο Εισαγωγή στην προβληματική του domain name ΔΕΕ 1999, 815 επ.).

Στην κρινόμενη αγωγή της η ενάγουσα εταιρία εκθέτει ότι είναι δικαιούχος των αναφερομένων σ' αυτήν δηλώσεων σήματος φήμης νομίμως κατοχυρωμένου, το οποίο αποτελείται από τη λέξη _____ και απεικόνιση στέμματος που συνιστά το κύριο διακριτικό γνώρισμα και στοιχείο της επωνυμίας και επιχείρησής της, προσδιορίζει δε και διακρίνει εντός των αναφερομένων στο ίδιο δικόγραφο προϊόντων και υπηρεσιών που προσφέρει στο καταναλωτικό κοινό στην Ελλάδα και στο Εξωτερικό, ρολόγια και συναφή εξαρτήματα δικής της κατασκευής.

Ότι ο α' εναγόμενος έχει κατοχυρώσει μέσω του β' εναγομένου Ινστιτούτου Τεχνολογίας και Έρευνας ως όνομα περιοχής «domain name» τη λέξη _____, δια της οποίας εντοπίζεται η ιστοσελίδα του στο διαδίκτυο (internet), ασκεί δε μέσω αυτής εμπορική δραστηριότητα καταδουλική ηχητική και οπτική απομίμηση του άνω σήματος και διακριτικού της γνωρίσματος, εναντίον των χρηστών ηθών και προς το σκοπό προσέλκυσης της μεγάλης πελατείας της και αθεμίτου ανταγωνισμού της, με τρόπο που προκαλεί σύγχυση στο καταναλωτικό κοινό ως προς την ταυτότητα της επιχείρησης, την προέλευση των προϊόντων και υπηρεσιών που αυτός προσφέρει και την δημιουργία σ' αυτό (κοινό) της απατηλής εντύπωσης, ότι υπάρχει σχέση συνεργασίας μεταξύ των δύο επιχειρήσεων ή ότι η επιχείρηση του εναγομένου είναι ενταγμένη στο δίκτυο διανομής της επιχείρησης της (ενάγουσας). Με βάση αυτά ζητά με απόφαση προσωρινά εκτελεστή να απαγορευθεί στον α' εναγόμενο η χρησιμοποίηση ως «ονόματος περιοχής» (domain name) στο διαδίκτυο της λέξης

_____ είτε στην ιστοσελίδα του _____ στους ηλεκτρονικούς πίνακες περιεχομένων του διαδικτύου είτε κατ' άλλο τρόπο, με οποιονδήποτε τύπο γραφής μόνη της ή σε συνδυασμό με άλλες λέξεις ή απεικονίσεις με απειλή προσωπικής του κράτησης και χρηματικής ποινής για κάθε παράβαση της παρούσας απόφασης. Να υποχρεωθεί το β' εναγόμενο ίδρυμα (I.T.E.) να διακόψει και απενεργοποιήσει το αναφερόμενο «domain name» που αποτελείται από τη λέξη _____ με οποιοδήποτε τύπο γραφής, μόνη της ή σε συνδυασμό με άλλες λέξεις, ή απεικονίσεις και να αποσύρει τη λέξη αυτή από τον ηλεκτρονικό πίνακα περιεχομένων του διαδικτύου με απειλή χρηματικής ποινής κατ' αυτού για κάθε παράβαση της απόφασης και να διαταχθεί η δημοσίευση της απόφασης αυτής σε δυο ημερήσιες εφημερίδες της Αθήνας και της Θεσσαλονίκης με τη δική του επιμέλεια και δαπάνη των εναγομένων. Η αγωγή παραδεκτά εισάγεται στο Δικαστήριο αυτό προς συζήτηση κατά την τακτική διαδικασία και είναι νόμιμη, στηριζόμενη στις προπαρατιθέμενες στη μείζονα σκέψη διατάξεις και σ' εκείνες των άρθρων 2, 15, 22, 23 Ν. 146/1914, 1, 2, 14, 15, 16, 18, 21, 26, 31, 33 Ν. 2239/1994, 1, 2, 10 δις και 22 Ν. 213/1975 που κύρωσε τη Διεθνή Σύμβαση των Παρισίων περί προστασίας της Βιομηχανικής ιδιοκτησίας, 907, 908, 947 Κ.Πολ.Δ. Πρέπει, επομένως να ερευνηθεί περαιτέρω και κατ' ουσία, εφόσον για το κατ' άρθρο 214Α του Κ.Πολ.Δ προσκομίζεται η από 8.2.2002 δήλωση της ενάγουσας περί αποτυχίας της απόπειρας συμβιβαστικής επίλυσης της ένδικης διαφοράς των διαδίκων.

Από την ένορκη κατάθεση του μάρτυρα της ενάγουσας τη χωρίς όρκο εξέταση του α' εναγομένου στο ακροατήριο του Δικαστηρίου τις 668 και 669/23.12.2002 ένορκες βεβαιώσεις μαρτύρων ενώπιον της συμβολαιογράφου Αθηνών _____ που λήφθηκαν νόμιμα (βλ. την 7880/2002 έκθεση επίδοσης του δικαστικού επιμελητή Αθηνών _____) και τα έγγραφα που οι διάδικοι επικαλούνται και προσκομίζουν αποδείχτηκαν τα επόμενα: Η ενάγουσα ανώνυμη εταιρία ιδρύθηκε το έτος 1920 και εδρεύει στη _____ της Ελβετίας. Η επωνυμία της είναι «_____ SA». Από της συστάσεως της ασκεί εμπορική δραστηριότητα στην Ελλάδα και στο εξωτερικό κυρίως στο τομέα κατασκευής διάθεσης και εμπορίας ρολογιών, εξαρτημάτων αυτών και συναφών ειδών και είναι δικαιούχος στην Ελλάδα των ακολούθων σημάτων: α) Του υπ' αριθμό δηλώσεως 28034/20.2.1962 σήματος, το οποίο κατατέθηκε στο Υπουργείο Εμπορίου και έγινε δεκτό με την _____/1962 απόφαση του Πρωτοβαθμίου Διοικητικού Δικαστηρίου Σημάτων. Το εν λόγω σήμα είναι σύνθετο και αποτελείται από τη λέξη _____ με απεικόνιση στέμματος και αφορά στα προαναφερόμενα ρολόγια και εξαρτήματα αυτών, περιβραχιόνια ρολογιών και κοσμήματα της κλάσεως 14. β) Του υπ' αριθμό δηλώσεως 1145568/17.8.1993 σήματος το οποίο αφού έγινε δεκτό με την _____/1994 απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής Σωμάτων και καταχωρήθηκε στα βιβλία σημάτων στις 17.5.1996, ισχύει και προστατεύεται μέχρι την 17.8.2003 και αποτελείται από τη λέξη _____ και την απεικόνιση στέμματος. Αφορά δε και διακρίνει εκτός των άλλων και υπηρεσίες διοικήσεως επιχειρήσεων (marketing) και λοιπές υπηρεσίες ανήκουσες στην κλάση 36, καθώς και υπηρεσίες επισκευής συντηρήσεως ρολογιών ωρολογιακών ηλεκτρικών και ηλεκτρονικών συσκευών και οργάνων μερών και εξαρτημάτων των άνω ειδών, μετάδοση και διαβίβαση

μηνυμάτων, μετάδοση ήχου, εικόνας και δεδομένων δια ηλεκτρονικών μέσων, υπηρεσίες τέλεξ και τηλεομοιοτυπιών (FAX) και πληροφοριών και συμβουλών σχετικών με τις υπηρεσίες αυτές, όλες ανήκουσες στην κλάση 39, γ) Του υπ' αριθμό 13.4839/21.10.1997 δηλώσεως σήματος, το οποίο έγινε δεκτό με την ____/1998 απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων, καταχωρήθηκε στα βιβλία σημάτων στις 17.6.1999 και ισχύει και προστατεύεται μέχρι την 21.10.2007 αποτελείται δε από την προαναφερόμενη λέξη _____ και απεικόνιση στέμματος πλαισιωμένα από διακοσμητικές γραμμώσεις. Προορίζεται δε να διακρίνει μεταξύ άλλων προϊόντα όπως κοσμήματα, πολύτιμα μέταλλα και λίθους, ηλεκτρικά ρολόγια, σερβίτσια καφέ και πολύτιμο μέταλλο όλα ανήκοντα στην κλάση 14. δ) του υπ' αριθμό δηλώσεως 136266/10.3.1998 σήματος, το οποίο αποτελείται ομοίως από τη λέξη _____ και την απεικόνιση στέμματος, έγινε δεκτό με τη ____/1998 απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων και καταχωρήθηκε στα αντίστοιχα βιβλία στις 17.8.1999 ισχύει δε και προστατεύεται έως την 10.3.2008 και προορίζεται για να διακρίνει προϊόντα της κλάσης 9 και συγκεκριμένα οπτικά είδη, γυαλιά όρασης και ηλίου και συναφή προϊόντα. Τα άνω προϊόντα και υπηρεσίες της ενάγουσας διατίθενται κυκλοφορούν και παρέχονται παγκοσμίως και στην Ελλάδα υπό το προαναφερόμενο σήμα της, που συνιστά την επωνυμία και το διακριτικό γνώρισμα της επιχείρησής της, μέσω δικτύου συνεργαζόμενων καταστημάτων, έχουν τύχει ευρείας αποδοχής και επιδοκιμασίας από το καταναλωτικό κοινό των χωρών στις οποίες δραστηριοποιείται λόγω της πρωτοτυπίας τους, της άριστης και σταθερής τους ποιότητας, του υψηλού τεχνολογικού επιπέδου τους και της προέλευσής τους από την ευρύτατης φήμης επιχείρησή της (ενάγουσας), η οποία κατέχει μια από τις πρώτες θέσεις παγκοσμίως μεταξύ των επιχειρήσεων του είδους της, το δε καταναλωτικό κοινό έχει συνδέσει την άνω λέξη _____ με την δραστηριότητά της αυτή, ίδια στον τομέα κατασκευής και εμπορίας ρολογιών που εμφανίζονται υπό τη λέξη αυτή, ως προερχόμενα από την επιχείρησή της. Ο α' εναγόμενος μετά από σχετική αίτηση που έχει καταθέσει στο β' εναγόμενο _____ έχει κατοχυρώσει μέσω αυτού ηλεκτρονική διεύθυνση (όνομα περιοχής – domain name) υπό τα στοιχεία www _____ gr, όπου gr σημαίνει Ελληνική αγορά, στην οποία έχει συμπεριλάβει τη λέξη _____ που αποτελεί σήμα και διακριτικό γνώρισμα της επιχείρησής της ενάγουσας, μέσω δε αυτού του domain name ανευρίσκεται από τους χρήστες στο διεθνές δίκτυο ηλεκτρονικών υπολογιστών (internet) και στη συνέχεια γίνεται παραπομπή των χρηστών στην ιστοσελίδα που διατηρεί αυτός στο διαδίκτυο, μέσω της οποίας ασκεί εμπορική δραστηριότητα. Συγκεκριμένα μέσω της ιστοσελίδας του αυτής, η οποία είναι καταχωρημένη και προβάλλεται από το εμπορικό σύστημα Bizhosting παραπέμπει (με «κλικ» στα διάφορα εικονίδια που προβάλλονται εκεί) σε ιστοσελίδες όπου διαφημίζονται εμπορικές εταιρείες και πάσης φύσεως προϊόντα και υπηρεσίες, όπως ηλεκτρονικοί υπολογιστές και ρολόγια για ηλεκτρονικούς υπολογιστές, παρέχεται δε σ' αυτές (ιστοσελίδες η δυνατότητα στους χρήστες «ηλεκτρονικών» (μέσω του διαδικτύου) αγορών των προϊόντων αυτών, μεταξύ των οποίων (προϊόντων) και χρονομετρητές ηλεκτρονικών υπολογιστών. Αποτέλεσμα των πιο πάνω ενεργειών και πράξεων του α' εναγομένου είναι η προσβολή του νομίμως κατοχυρωμένου σήματος της ενάγουσας που αποτελείται από απεικόνιση στέμματος και τη λέξη ____ την οποία

αυτός έχει συμπεριλάβει στο όνομα της περιοχής του, υπό το οποίο προβαίνει στη διαφήμιση και πώληση των άνω προϊόντων που είναι όμοια και συναφή προς αυτά της ενάγουσας και στη μετάδοση και μεταβίβαση μηνυμάτων μέσω ηλεκτρονικού υπολογιστή, υπηρεσίες για τις οποίες επίσης έχει κατοχυρώσει η ενάγουσα το άνω σήμα της (κλάση 29). Η ομοιότητα της άνω ένδειξης (_____) που περιέχεται στο αναφερόμενο όνομα περιοχής του α' εναγομένου με αυτήν της ενάγουσας είναι τόσο οπτική όσο και ηχητική και απ' αυτό προκύπτει σαφώς η πρόθεση του πρώτου να εκμεταλλευτεί τη σύγχυση που πράγματι επέρχεται με την αθέμιτη χρησιμοποίηση του εν λόγω διακριτικού γνωρίσματος, προκειμένου αυτός να αυξήσει τις δικές τους εμπορικής δραστηριότητες σε βάρος των συμφερόντων της ενάγουσας και της καλής της φήμης κατά παράβαση των χρηστών ηθών και της καλής πίστης. Περαιτέρω με την κατά τον άνω τρόπο χρήση από τον α' εναγόμενο της λέξης _____ προκαλείται σύγχυση στο συναλλακτικό Και ιδία στους χρήστες του internet ως προς την ηλεκτρονική διεύθυνση («domain name») του α' εναγομένου, ως προς την οποία πρέπει να αποδοθεί, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν στη μείζονα σκέψη, μια λειτουργία διακριτικού τίτλου και σήματος. Ειδικότερα αποδείχτηκε ότι η χρήση από τους καταναλωτές της ηλεκτρονικής διεύθυνσης με τις άνω ενδείξεις προκαλεί οπωσδήποτε σύγχυση σ' αυτούς – δεδομένης της εξαιρετικής φήμης της ενάγουσας – ότι πρόκειται γι' αυτήν, ενώ θα έχει τη διεύθυνση του α' εναγομένου, αφού αναγκαία οι χρήστες που αναζητούν την ενάγουσα θα βρεθούν στην ιστοσελίδα του α' εναγομένου με αποτέλεσμα να δημιουργείται σ' αυτούς η απατηλή εντύπωση είτε ότι υπάρχει σχέση συνεργασίας μεταξύ των δύο επιχειρήσεων (ενάγουσας και α' εναγομένου) είτε ότι η επιχείρηση του α' εναγομένου είναι ενταγμένη στο δίκτυο των επιχειρήσεων της ενάγουσας είτε ότι μεταξύ τους υπάρχουν οργανωτικές ή οικονομικές σχέσεις. Να σημειωθεί ότι η σύγχυση αυτής των χρηστών του διαδικτύου δεν αποτρέπεται από τη διευκρίνιση που εμφανίζεται στη βασική ηλεκτρονική σελίδα του α' εναγομένου ότι αυτός δεν έχει κάποιου είδους σχέση με την επιχείρηση της ενάγουσας. Εξάλλου ουδόλως αποδείχθηκαν (ανταποδεικτικά) τα όσα υποστήριξε με τις προτάσεις του προς απόκρουση της αγωγής και αναφέρονται στην Αγγλική γλώσσα σε κείμενο που βρίσκεται στην άνω βασική ιστοσελίδα του, ότι χρησιμοποιεί αυτήν όχι για εμπορικούς σκοπούς αλλά μόνο προς ανεύρεση ξύλινου αντικειμένου – οικογενειακού κειμηλίου μεγάλης συναισθηματικής γι' αυτόν αξίας, που φέρει χαραγμένη στη μία του πλευρά τη λέξη _____ και ανήκε στον παππού του κάτοικο του χωριού _____ Κύπρου, χάθηκε δε κατά την εισβολή των Τούρκων στη μεγαλόνησο το έτος 1974. Τα επιχειρήματα αυτά άλλωστε, ενόψει και των προαναφερθέντων, κρίνεται ελάχιστα πειστικό.

Κατόπιν αυτών πρέπει, να γίνει δεκτή η αγωγή στο σύνολό της, όπως ορίζεται ειδικότερα στο διατακτικό της παρούσας η οποία πρέπει να κηρυχθεί προσωρινά εκτελεστή, καθόσον συντρέχουν εξαιρετικοί προς τούτο λόγοι. Ως προς το β' εναγόμενο νομικό πρόσωπο, σύμφωνα με όσα εκτέθηκαν στη μείζονα σκέψη, δεν κρίνεται απαραίτητη η επιβολή κυρώσεων εναντίον του, καθόσον δεν συντρέχει αποχρών προς τούτο λόγος.

Η δικαστική δαπάνη της ενάγουσας βαρύνει τους εναγομένους, κατ' άρθρο 176 Κ.Πολ. Δ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δικάζει με παρόντες τους διαδίκους.

Δέχεται την αγωγή.

Υποχρεώνει τον α' εναγόμενο να παύσει να χρησιμοποιεί ως όνομα περιοχή (domain name) στο διαδίκτυο (internet) και κατά οποιοδήποτε άλλο τρόπο τη λέξη _____ με οποιοδήποτε τύπο γραφής, μόνη της ή σε συνδυασμό με άλλες λέξεις ή απεικονίσεις.

Απειλεί κατά του α' εναγομένου προσωπική κράτηση δύο (2) μηνών και χρηματική ποινή 3.000 Ευρώ για κάθε παράβαση της απόφασης αυτής.

Υποχρεώνει το β' εναγόμενο _____ να απενεργοποιήσεις και διακόψει τη σύνδεση του α' εναγομένου στο διαδίκτυο (internet) με το όνομα περιοχής (domain name) που αποτελείται από τη λέξη _____ με οποιονδήποτε τύπο γραφής, μόνη της ή σε συνδυασμό με άλλες λέξεις ή απεικονίσεις και να αποσύρει τη λέξη αυτή από τον ηλεκτρονικό πίνακα περιεχομένων του διαδικτύου.

Διατάσσει τη δημοσίευση περίληψης της παρούσας απόφασης σε δύο ημερήσιες εφημερίδες των Αθηνών και της Θεσσαλονίκης με επιμέλεια της ενάγουσας και δαπάνη του α' εναγομένου.

Κηρύσσει την απόφαση προσωρινά εκτελεστή.

Επιβάλλει σε βάρος των εναγομένων τη δικαστική δαπάνη της ενάγουσας, την οποία ορίζει σε 500 Ευρώ.

Κρίθηκε, αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις _____ 2003.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Δημοσιεύθηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του, στην Αθήνα στις 5 Ιουνίου 2003.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ