

# 昆山“奥灶馆”的前世今生

因一起著作权纠纷,把昆山奥灶馆这家百年老店推向了风口浪尖。昆山法院是如何在这场保护知识产权与维护市场秩序的“恩怨纠葛”中权衡利弊的呢?

据《昆山民间文化精粹·美食卷——奥灶面:中华老字号》书记载,奥灶馆的前身是“天香馆”,始创于清代咸丰年间,后改店名为“颜复兴”,直至1956年实行公私合营后,由当时的昆山市玉山镇党委书记戴燕梁巧用“奥糟”谐音,改店名为“奥灶馆”,意指“奥妙的灶头”。1988年,当时的奥灶馆店主刘德安在南京西宾馆献技,招待中央相关领导,在座的著名书画家宋文治对奥灶面别有一番情感,品尝后兴味无穷,“情动于中而形于书”,挥毫题写“百年老店奥灶馆”,被制作成牌匾悬挂在奥灶馆字林路总店二楼门楣上,居中有“奥灶馆”三个大字,左上角有“百年老店”,右下角有“文治”及宋文治的“葵江一粟”印章。1998年,当奥灶馆重建十周年时,当时的店主又邀请宋文治光临,宋文治欣然挥毫泼墨,留下了悬挂在奥灶馆字林路总店一楼大门上的“百年老店——奥灶馆”牌匾。昆山奥灶馆成立于2000年,系“奥灶馆”注册商标的所有权人。奥灶馆字林路店、奥灶馆南京路店在经营活动中使用了含有“奥灶馆”的标识,同时还在字林路总店外黄旗、逃生指示图、单页简介、折页介绍、员工名片、塑料袋、结账单、面券上,在南京店外黄旗、价目表、支付牌、餐具、餐巾纸、结账单上,在方便面、卤制品、五谷杂粮等产品外包装以及被告微信页面等一系列商业标识上使用“奥灶馆”三个字或者含有“奥灶馆”字样的商标。

宋文治夫妇在1997年、1999年相继离世后,2017年,其四个子女认为宋老先生仅仅是将书法作品的原件交给奥灶馆,与奥灶馆之间并没有就书法作品的商业使用签订合同达成合意。昆山奥灶馆擅自将宋老题词裁切,注

册了含有“奥灶馆”或“奥灶馆”字样百年奥灶“字样的商标23个,同时还在字林路总店、在南京店一系列商业标识上使用“奥灶馆”三个字或者含有“奥灶馆”字样的商标,侵犯了宋文治的署名权、复制发行权、修改权、信息网络传播权以及获酬权。四子女要求昆山奥灶馆登报致歉,停止将宋文治先生书写的“奥灶馆”书法作品作为商业标识使用的侵权行为(牌匾除外),并赔偿损失80万元。

昆山奥灶馆认为,“奥灶馆”、“奥灶面”的知名度、公众对“奥灶馆”品牌的认可并非单纯基于宋文治先生的题字,其使用宋老先生作品不构成对著作权的侵犯。昆山奥灶馆1993年将题字与古建筑图案一起申请了注册商标并使用,对涉案作品的使用均是商标性使用,此后多年宋文治多次至奥灶馆吃面并再次题字,期间不可能不知晓相关注册商标及商业使用情况,却并未提出异议,说明宋文治早就知晓并同意昆山奥灶馆使用其作品,通过相关事实可以推定使用该字画作品已取得宋文治的许可。昆山奥灶馆持有的奥灶馆商标已经建立较高的市场声誉和知名度,先后获得中华老字号、苏州市级非物质文化遗产、江苏省著名商标、苏州市知名商标,已形成较为稳定的消费群体,是重要的无形资产。四子女在长达20多年的时间内未提出任何异议,却在奥灶馆品牌发展壮大之际,主张注册商标侵权,存在假借商标争议纠纷不正当攫取巧之嫌,若法院判令被告停止使用注册商标,有悖于诚实信用原则,显失公平。

法院审理后认为:一、本案四原告主张权利的作品为宋文治于1988年为当时的奥灶馆题写的“百年老店奥灶馆”书法,该书法为书法艺术创作成果,在结构安排和线条笔画的搭配上具有美感,属于《中华人民共和国著作权法》中的美术作品中的书法作品,应受到《著作权法》的保护,根据《著作权法》第十八条规定,美

术等作品原件所有权的转移,不视为作品著作权的转移,但美术作品原件的展览权由原件所有人享有。本案中,宋文治应昆山奥灶馆邀请,于1988年为其创作并题字“百年老店奥灶馆”,昆山奥灶馆仅是该作品的原件所有人,并未获得该作品除展览权之外的其他著作权,仅可以以展览作品原件的方式使用该作品。昆山奥灶馆申请注册并使用的商标图案中的“奥灶馆”三个字与宋文治于1988年题字的“奥灶馆”在表现形式上无明显差别,构成实质性相似,将宋文治作品作为商标构成元素注册及作为商业标识使用,均需获得权利人的许可。根据现有证据及查明的事实,宋文治及四原告与被告昆山奥灶馆之间未就涉案书法作品的使用签订书面许可使用合同,昆山奥灶馆应就其已经实际获得宋文治或四原告的许可承担举证责任。现被告昆山奥灶馆称自1993年申请商标注册并使用至宋文治去世期间,宋文治多次至奥灶馆吃面并再次题字,从未提出过异议,说明宋文治早就知晓并同意被告昆山奥灶馆使用涉案作品,对此,法院认为,《著作权法》确实未限定许可必须以书面方式作出,但被告昆山奥灶馆如主张自己获得宋文治的实际或口头许可,必须证明宋文治作出过明确的、直接的许可其使用作品的意思表示,仅凭昆山奥灶馆的主观推定不足以证明被告昆山奥灶馆使用商业标识的被告侵权行为已经取得宋文治的许可。二、昆山奥灶馆经商标高核准注册了12个注册商标,享有上述商标的注册商标专用权,有权在商标核定使用范围内使用上述注册商标,但应当遵循诚实信用原则,不得损害他人合法权益。根据《中华人民共和国著作权法实施条例》第六条规定,著作权自作品创作完成之日起产生。涉案作品自宋文治于1988年创作完成之时即取得著作权,早于昆山奥灶馆取得商标权的时间,属于在先权利。即便昆山奥灶馆取得了上述注册商标,因未经宋文治

及四原告许可,在申请注册商标时使用了权利人享有著作权的“奥灶馆”文字,违反了《中华人民共和国商标法》(以下简称《商标法》)第三十二条规定,侵害了权利人的在先著作权,故昆山奥灶馆对注册商标的使用行为必然亦构成侵权。

综上,昆山奥灶馆未经宋文治及四原告许可,在微信公号上、在其授权生产销售的方便面礼盒、食品礼盒、五谷杂粮礼盒包装上、在奥灶馆字林路店、南京分店的物品上使用了包含宋文治题字“奥灶馆”的注册商标的标识,其行为侵犯了四原告对作品享有的复制权、发行权、信息网络传播权和获得报酬权。昆山奥灶馆在以商业标识使用宋文治作品过程中,未对宋文治进行署名,侵犯了宋文治对作品享有的署名权。昆山奥灶馆未经宋文治许可,擅自将书法作品中的“百年老店”、宋文治落款、闲章删去后使用,侵犯了宋文治对作品享有的修改权。

另外,法院认为虽然昆山奥灶馆使用12个注册商标的行为构成著作权侵权,但昆山奥灶馆的上述注册商标经过长期的宣传和使用,已经在江苏地区甚至全国具有了一定知名度,建立了较高的市场声誉,形成了自身相关公众群体,且上述注册商标已超过《商标法》规定的争议期限而不可撤销,此时,若判决停止使用上述注册商标,将使得企业之前对商标的投入付诸东流,易造成企业正常经营困难,也不利于维护已经形成的稳定的市场秩序,故根据《最高人民法院关于当前经济形势下知识产权审判服务大局若干问题的意见》第九条的精神,从遵循利益平衡的原则出发,保护在先权利与维护市场秩序相协调,不再判决昆山奥灶馆承担停止侵权的民事责任,即可以继续使用奥灶馆商标。最终法院判决昆山奥灶馆赔偿四原告经济损失15万元,并连续三天刊登公告消除影响。(蔡磊 吴晓蕾 尹瑾 肖佳)

## 防骗秘籍在手 助你看清各种骗局

日前,昆山市消保委汇编一套防骗秘籍,给你的钱包加把锁!

### 巧识黑心中介

2016年,白先生打算在张浦买一套房子,通过昆山新开元地产看中名城花园的一套97.6平米的住房,于是和房东陆先生签订了合同,首付交了40万,并按照中介要求提交所有过户及贷款的材料。一周后中介告诉白先生,房子在几个月前被查封无法过户。白先生找中介和房东交涉,双方不断推诿,一直没有给一个好的解决方案。没办法,白先生只能向法院提交解除合同申请,最后申请强制执行,可是房东欠别人的钱太多,房子全部卖,也不够赔白先生首付。到现在快两年了,白先生一分钱也没有拿回来,再买房子已经不可能了,本来买房打算结婚作为婚房,如今婚也结不成,生活全被黑心中介和房东打乱。

如何避免陷入黑中介的圈套?

### 最好是三方见面交易

房屋买卖十分复杂,所以在交易前应对方有所沟通。在交易时,最好能买卖双方和中介公司都见面,做到透明交易,就不会吃亏上当了。

### 要求查看委托代理合同

如果在无法见面的情况下,也应该要求中介公司出具卖方或买方的委托合同,一般委托合同中会写明价格及中介代理权利范围,这就有利于保证买卖双方的利益。另外,若发现合

约上某些条款不符时,买、卖方应咨询清楚所有问题才可签下自己的姓名。

### 看清楚相关证件

要警惕假房源,要查看房屋产权信息与售房人身份信息是否一致,如果在没有查看相关证件及辨明真假房东之前就交了定金,到时定金很难退回。

### 认清老年健康讲座

随着人们对健康养生越来越重视,特别是一些赋闲在家的老年人,更是渴望延年益寿、强身健体,于是,不法企业便利用老年人辨别能力差,贪图便宜的心理,用送礼品吸引老人,用销售物品的神奇功效诱惑老人,推销质次价高的保健养生饮品和用品,趁机大肆骗取钱财。

这一推销方式诈骗老年人钱财,耽误老年人病情,甚至形成安全隐患,存在着很大的危害。

对于保健品非法宣传的“陷阱”,有五个“不能”:讲座中不能出现以患者名义现身说法(如:邀请一患者上台说明自己服用产品后疗效如何显著);不能以“专家”、“权威机构”的名义宣讲(如:自称\*\*机构的权威专家,产品效果曾通过\*\*机构的权威论证等);不能有绝对治疗的字眼(如:使用产品后将药到病除、根治百病);不能存在功效断言性的语句(如:服用产品后“绝不复发”、“100%治愈”等);不能随意夸大适应症(如:只要是腰酸腿疼全部能治)。

在此提醒消费者尤其是广大中老年人,保健食品并不是药品,并无治疗作用,所谓的“权威证明”和“专家义诊”往往都是骗局,不要轻信打着免费诊断、免费普查、免费讲座等幌子推销保健品的活动,谨防被诱。下次若遇到类似以健康知识讲座为幌子的推销活动,应拨打12315消费者维权热线,以方便市场监管部门联合其他部门查处不法分子的违法行为。

### 警惕上门燃气检修

在缺乏物业管理的老旧小区,冒充燃气公司上门检修为名,欺骗住户用高价更换燃气灶的案件在昆山时有发生。这其中,有骗子直接给住户打电话的,还有在居民家门上贴假传单等人上钩的。更有甚者被骗了还一时不知情,继续用着伪劣燃气灶,险些发生危险。

假通知单在落款和公章上都与真的通知单十分相似,从内容上,没有经验的居民似乎也很难分清。唯一的明显区别在于,假通知单上会有一个八位数的座机号码作钓鱼之用,很多受骗者是因为不熟悉燃气公司电话,才会中了圈套。

正规的巡检员入户是不会收取任何费用的,燃气检测维修会提前联系物业以便通知住户。管道更换、保养都是要工程做完才收钱,不能说更换管道工程没做就先收钱。在此提醒广大市民,若发现情况可疑,请注意保存证据,并

及时拨打110电话报警。

### 勿轻信骑行乞丐

山地自行车、背包、墨镜、头盔……一身长途骑行者装扮,向过往行人展示一张“骑行途中有难,请赞助点钱吃饭及路上备用干粮,谢谢”字样的手写纸张。相信很多司机在路边都能看到这样的“骑行乞丐”,他们自称钱包丢了,希望好人们帮忙让他们筹到路费继续前行,其实这些都是他们的自我包装,实质也就是乞讨。

这群打着“驴友”名号的行乞人很有可能是在借求助行骗。真正的驴友或骑友是不会乞讨的,在长途骑行前都会做足功课,在经费使用上肯定也会有所打算,一般不会出现没路费的情况,更别说几个人同时没钱了。

此外,即使路上真的落难了也绝不会使用沿街乞讨的方式,全国各地都有骑行俱乐部,骑友遇到困难可以向骑行俱乐部求助。而且许多骑友出行前会通过微博微信提前联系沿途城市的骑行俱乐部,留下俱乐部的联系电话,遇到困难可以求助。

纵观以上这些骗局,其实本质都一样,都是骗子抓住了人们贪小便宜的心理,直接诱骗你掏钱购买某“产品”。往往许多人面对这种情景,一开始就有所动摇,被不法之徒“磨”得难于辨别,从而落入陷阱。其实骗局可谓层出不穷,如果你遇到这些通知和可疑人员,记得报警了再说!

(赵璐 吴国强 芮芮)