

## 行政专家组裁决

Bayer Aktiengesellschaft, Bayer Intellectual Property GmbH, Bayer Consumer Care AG, Bayer Healthcare LLC 和 Bayer Oy 诉程飞 (Cheng Fei)

案件编号 DCN2022-0049

### 1. 当事人双方

本案投诉人是 Bayer Aktiengesellschaft, 其位于德国, Bayer Intellectual Property GmbH, 其位于德国, Bayer Consumer Care AG, 其位于瑞士, Bayer Healthcare LLC, 其位于美利坚合众国 (“美国”) 和 Bayer Oy, 其位于芬兰。投诉人的授权代理人是 BPM Legal, 其位于德国。

本案被投诉人是程飞 (Cheng Fei), 其位于中国。

### 2. 争议域名及注册机构

本案所争议的域名是 <adempas.cn>、<afrin.cn>、<afrin.com.cn>、<claritin.cn>、<kogenate.com.cn>、<stivarga.com.cn>、<ventavis.cn>、<xofigo.com.cn>、<menevit.cn> 和 <mirena.cn> (下称“争议域名”)。其中, 争议域名 <menevit.cn> 和 <mirena.cn> 的注册服务机构是阿里云计算有限公司 (万网), 其余争议域名的注册服务机构是易介集团北京有限公司 (以下合称“域名注册服务机构”)。

### 3. 案件程序

世界知识产权组织 (WIPO) 仲裁与调解中心 (下称“中心”) 于 2022 年 7 月 21 日收到英文投诉书, 及于 2022 年 7 月 28 日收到投诉人提交的进一步材料。2022 年 7 月 22 日和 7 月 27 日, 中心分别向域名注册服务机构发出电子邮件, 请其对争议域名所涉及的有关注册事项予以确认。2022 年 7 月 25 日和 7 月 28 日, 域名注册服务机构分别通过电子邮件发出确认答复。域名注册服务机构确认被投诉人是争议域名的注册人, 并提供其详细联系办法。

中心确认, 投诉书符合《国家顶级域名争议解决办法》(下称《解决办法》)、《国家顶级域名争议解决程序规则》(下称《程序规则》) 及《世界知识产权组织 (WIPO) 关于国家顶级域名争议解决办法和国家顶级域名争议解决程序规则补充规则》(下称《WIPO 补充规则》) 规定的形式要求。

根据《程序规则》第五条和第六条, 及第十四条至第十六条, 以及《WIPO 补充规则》第四条第 (四) 款, 中心于 2022 年 8 月 8 日使用中、英文正式向被投诉人发出投诉书通知, 行政程序于 2022 年 8 月 8 日开始。根据《程序规则》第十七条和第四十九条, 提交答辩书的截止日期是 2022 年 8 月 29 日。被投诉人没有作出任何答辩。中心于 2022 年 8 月 30 日发出被投诉人缺席的通知。

2022 年 9 月 14 日，中心指定 Sebastian M.W. Hughes 为独任专家审理本案。专家组认为其已适当成立。专家组按中心为确保《程序规则》第二十九条得到遵守所规定的要求，提交了《接受书和公正独立声明》。

#### 4. 基本事实

##### 4.1. 投诉人

投诉人 Bayer Aktiengesellschaft 是一家注册于德国的公司。

投诉人 Bayer Intellectual Property GmbH 是一家注册于德国的公司。

投诉人 Bayer Consumer Care AG 是一家注册于瑞士的公司。

投诉人 Bayer Healthcare LLC 是一家注册于美国的公司。

投诉人 Bayer Oy 是一家注册于芬兰的公司。

投诉人 Bayer Aktiengesellschaft、Bayer Intellectual Property GmbH、Bayer Consumer Care AG、Bayer Healthcare LLC 和 Bayer Oy（以下合称“投诉人”）都隶属于总部位于德国的 Bayer 集团。投诉人主要生产、销售药品和保健产品，其商标包括如下：

投诉人 Bayer Intellectual Property GmbH 取得了第 1001139 号国际注册（指定中国）ADEMPAS，注册日期为 2009 年 4 月 8 日。

投诉人 Bayer Consumer Care AG 取得了第 844048 号中国注册商标 AFRIN，注册日期为 1996 年 6 月 7 日。

投诉人 Bayer Consumer Care AG 取得了第 5925000 号中国注册商标 CLARITIN，注册日期为 2010 年 1 月 7 日。

投诉人 Bayer Intellectual Property GmbH 取得了第 545106 号国际注册（指定中国）KOGENATE，注册日期为 1989 年 11 月 8 日。

投诉人 Bayer Consumer Care AG 取得了第 11454597 号中国注册商标 MENEVIT，注册日期为 2014 年 2 月 14 日。

投诉人 Bayer Oy 取得了第 888520 号中国注册商标 MIRENA，注册日期为 1996 年 10 月 28 日。

投诉人 Bayer Aktiengesellschaft 取得了第 1091937 号国际注册（指定中国）STIVARGA，注册日期为 2011 年 8 月 17 日。

投诉人 Bayer Intellectual Property GmbH 取得了第 783566 号国际注册（指定中国）VENTAVIS，注册日期为 2002 年 5 月 24 日。

投诉人 Bayer Aktiengesellschaft 取得了第 832122 号国际注册（指定中国）XOFIGO，注册日期为 2004 年 6 月 15 日。

##### 4.2. 被投诉人

被投诉人是位于中国的个人。

##### 4.3. 争议域名

争议域名<adempas.cn>注册于 2019 年 1 月 31 日。根据投诉人提交的证据，在 2019 年 9 月 14 日之后的某个时间，被投诉人成为争议域名<adempas.cn>的注册人。

争议域名<afrin.cn>注册于 2020 年 1 月 27 日。

争议域名<afrin.com.cn>注册于 2020 年 1 月 27 日。

争议域名<claritin.cn>注册于 2019 年 1 月 31 日。根据投诉人提交的证据，在 2019 年 10 月 14 日之后的某个时间，被投诉人成为争议域名<claritin.cn>的注册人。

争议域名<kogenate.com.cn>注册于 2020 年 2 月 5 日。

争议域名<stivarga.cn>注册于 2020 年 2 月 5 日。

争议域名<ventavis.cn>注册于 2020 年 2 月 5 日。

争议域名<xofigo.cn>注册于 2020 年 2 月 5 日。

争议域名<menevit.cn>注册于 2020 年 7 月 28 日。

争议域名<mirena.cn>注册于 2020 年 11 月 19 日。

#### 4.4. 争议域名网站

争议域名<adempas.cn>、<afrin.cn>、<afrin.com.cn>、<claritin.cn>、<kogenate.com.cn>、<stivarga.com.cn>、<ventavis.cn>、<xofigo.com.cn>、<menevit.cn>和<mirena.cn>都：

- (一) 在网站“www.dan.com”上发布出售；及
- (二) 指向一个英文网站，出售相应的争议域名。

### 5. 当事人双方主张

#### A. 投诉人

投诉人主张争议域名与投诉人享有民事权益的名称或者标志相同，或者具有足以导致混淆的近似性；被投诉人对争议域名或者其主要部分不享有合法权益；被投诉人对争议域名的注册和使用均具有恶意。

#### B. 被投诉人

被投诉人未对投诉人的主张作出答辩。

### 6. 分析与认定

#### 6.1. 行政程序语言

根据《解决办法》第六条规定：“裁决程序使用的语言为中文，投诉人和被投诉人另有约定，或者专家组决定采用其他语言的除外。在争议处理过程中，专家组应当平等地对待双方当事人，给予当事人双方平等地陈述事实、说明理由及提供证据的机会。”

根据《程序规则》第八条规定：“除非当事人另有约定或者专家组在特殊情形下另有决定，域名争议解决程序所使用的语言应为中文。专家组对任何以非中文制作的文件可以要求当事人提交全部或部分中文译文。”

根据《程序规则》第三十一条规定：“专家组应当根据《程序规则》和《补充规则》，以其认为适当的方式进行案件程序，基于投诉人和被投诉人投诉书和答辩书中各自的主张、所涉及的事实及所提交的证据，依据《解决办法》以及可予适用的法律规则对域名争议作出裁决。如果被投诉人未提交答辩，如无特殊情形，专家组应

当依据投诉书裁决争议。

在争议处理过程中，专家组应当平等地对待双方当事人，给予当事人双方平等地陈述事实、说明理由及提供证据的机会。

专家组应确保争议解决程序快速进行。应当事人请求，专家组有权决定在特殊情况下延长本规则所确定的期限。

专家组有权认定证据的可采性、关联性、利害关系和证明力。”

本案中，投诉人使用英文提交了投诉书。

根据《解决办法》和《程序规则》的规定，本案行政程序的语言原则上应为中文。专家组注意到本案中：

(1) 争议域名指向的网站使用的语言为英文；

(2) 虽然中心一直使用中、英文发送与案件相关的电子邮件，但是被投诉人没有作出任何答辩，也未对行政程序的语言提出意见。

(3) 投诉人的授权代理人虽然为位于德国的公司，但将本裁决翻译为英文或德文应不会对投诉人造成极大的经济负担。

专家组在考虑上述所有方面后，认定本案行政程序的语言应该为中文，并决定以中文作出本案裁决，但是专家组亦决定接受投诉人提交的英文投诉书及相关材料。专家组相信这一决定并不会对当事人双方造成不公平亦能确保争议解决程序快速进行。

## 6.2. 《解决办法》的适用性

根据《解决办法》第二条规定：“本办法适用于域名的注册或者使用而引发的争议。争议域名注册期限满三年的，域名争议解决机构不予受理。”

根据《解决办法》第九条规定：“被投诉的域名持有人具有下列情形之一的，其行为构成恶意注册或者使用域名：

（一）注册或受让域名的目的是为了向作为民事权益所有人的投诉人或其竞争对手出售、出租或者以其他方式转让该域名，以获取不正当利益；

（二）将他人享有合法权益的名称或者标志注册为自己的域名，以阻止他人以域名的形式在互联网上使用其享有合法权益的名称或者标志；

（三）注册或者受让域名是为了损害投诉人声誉，破坏投诉人正常的业务活动，或者混淆与投诉人之间的区别，误导公众；

（四）其他恶意的情形。”

专家组注意到《解决办法》第九条所列举的恶意注册或者使用域名的情形，其中第（一）款和第（三）款提到“注册”或“受让”域名。专家组由此认为“恶意受让域名”构成第二条规定的“引发争议”的情形。所以，《解决办法》第二条所指的三年期限应当包括从当前域名注册人受让域名时起算的情形。

先前的专家组也认为《解决办法》第二条规定的期限应当包括从被投诉人首次注册或其后受让获得争议域名之日起算的情形（见 *雷勒姆和布鲁有限公司 (Rhythm & Blue Inc. Limited) 诉 徐振林 (Xu Zhenlin)*，WIPO 案件编号 [DCN2019-0009](#)；*珍·卢梭制造公司 (Manufacture Jean Rousseau) 诉 徐振林 (Xu Zhenlin)*，WIPO 案件编号 [DCN2020-0005](#)）。

投诉人提交的域名注册人信息的历史纪录显示，现在的注册人（即被投诉人）分别于 2019 年 9 月 14 日及 2019 年 10 月 14 日之后获得本案的争议域名<adempas.cn>和<claritin.cn>。依据专家组的意见，就《解决办法》而言，这构成新的注册。投诉人于 2022 年 7 月 21 日提交投诉。鉴于此，专家组认为投诉满足《解决办法》第二条的规定，可以受理。

### 6.3. 实质问题

根据《解决办法》第八条规定，符合下列条件的投诉应当得到支持：

- （一）被投诉的域名与投诉人享有民事权益的名称或者标志相同，或者具有足以导致混淆的近似性；
- （二）被投诉的域名持有人对域名或者其主要部分不享有合法权益；
- （三）被投诉的域名持有人对域名的注册或者使用具有恶意。

投诉人在行政程序中必须举证证明以上三种情形同时具备。

#### A. 与投诉人享有民事权益的名称或者标志相同或混淆性相似

专家组认定投诉人在中国获得了对 ADEMPAS、AFRIN、CLARITIN、KOGENATE、MENEVIT、MIRENA、STIVARGA、VENTAVIS 和 XOFIGO 的注册商标权。

争议域名<adempas.cn>包含整个 ADEMPAS 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 ADEMPAS 商标完全相同。

争议域名<afrin.cn>包含整个 AFRIN 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 AFRIN 商标完全相同。

争议域名<afrin.com.cn>包含整个 AFRIN 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”和二级域名“.com”外，争议域名与投诉人的 AFRIN 商标完全相同。

争议域名<claritin.cn>包含整个 CLARITIN 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 CLARITIN 商标完全相同。

争议域名<kogenate.com.cn>包含整个 KOGENATE 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”和二级域名“.com”外，争议域名与投诉人的 KOGENATE 商标完全相同。

争议域名<menevit.cn>包含整个 MENEVIT 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 MENEVIT 商标完全相同。

争议域名<mirena.cn>包含整个 MIRENA 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 MIRENA 商标完全相同。

争议域名<stivarga.com.cn>包含整个 STIVARGA 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”和二级域名“.com”外，争议域名与投诉人的 STIVARGA 商标完全相同。

争议域名<ventavis.cn>包含整个 VENTAVIS 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”外，争议域名与投诉人的 VENTAVIS 商标完全相同。

争议域名<xofigo.com.cn>包含整个 XOFIGO 商标。除国家和地区顶级域名“.cn”和二级域名“.com”外，争议域名与投诉人的 XOFIGO 商标完全相同。

综上，专家组认定争议域名与投诉人享有民事权益的商标相同，或者具有足以导致混淆的近似性。鉴于此，专家组认定投诉已满足了《解决办法》第八条中的第一项条件。

## B. 权利或合法权益

本案中，投诉人并未授权、许可或允许被投诉人注册或使用争议域名或使用其商标。投诉人对 ADEMPAS、AFRIN、CLARITIN、KOGENATE、MENEVIT、MIRENA、STIVARGA、VENTAVIS 和 XOFIGO 商标享有商标专用权，且其注册或使用该商标的时间分别先于被投诉人获得争议域名及使用的时间。专家组认为投诉人已提供了初步证据证明被投诉人对争议域名不享有任何合法权益，从而将反驳该推定的责任转移到了被投诉人。

本案中，被投诉人未提交任何证据或任何答辩以表明其对争议域名享有权利或合法权益。相反，被投诉人正在争议域名指向的网站上出售各个争议域名。

此外，不论争议域名如何使用，专家组认为使用一个与投诉人商标完全一样的争议域名不会赋予被投诉人任何合法权益，因为争议域名的构成方式本身暗示被投诉人与投诉人极有可能存在一定关联，但是实际上两者不存在任何联系。

专家组认为，本案中无证据表明被投诉人已取得与争议域名有关的任何商标权，或该争议域名已被用于善意提供商品或服务。亦无证据表明被投诉人因该争议域名已经获得一定的知名度。亦无证据表明被投诉人对该争议域名的使用是非商业性合法的或是合理的。

专家组认定，在投诉人已提供了初步证据证明被投诉人对争议域名不拥有任何合法权益后，被投诉人未能提供任何有利证据证明其对争议域名享有合法权益。鉴于此，专家组认定投诉人的投诉已满足了《解决办法》第八条中的第二项条件。

## C. 恶意注册或使用域名

根据《解决办法》第九条规定：“被投诉的域名持有人具有下列情形之一的，其行为构成恶意注册或者使用域名：

（一）注册或受让域名的目的是为了向作为民事权益所有人的投诉人或其竞争对手出售、出租或者以其他方式转让该域名，以获取不正当利益。”

本案中，专家组认定，根据《解决办法》第九条规定，被投诉人将各个与投诉人在先注册的商标相同的争议域名进行销售的行为构成恶意。

鉴于以上理由，专家组认定被投诉人对争议域名的注册及使用具有恶意。鉴于此，专家组认定投诉人的投诉已满足了《解决办法》第八条中的第三项条件。

## 7. 裁决

鉴于上述所有理由，根据《解决办法》第十四条和《程序规则》第四十条，专家组裁定将争议域名 <adempas.cn>、<afrin.cn>、<afrin.com.cn>、<claritin.cn>、<kogenate.com.cn>、<stivarga.com.cn>、<ventavis.cn>、<xofigo.com.cn>、<menevit.cn>和<mirena.cn>转移给投诉人 Bayer Aktiengesellschaft。

*/Sebastian M.W. Hughes/*

**Sebastian M.W. Hughes**

独任专家

日期：二〇二二年十月六日