

MUNI
LAW

Obchodní firma **Nekalá soutěž I**

Josef Kotásek

Obchodní firma

Jméno podnikatele a obchodní firma

- § 423 odst. 1: Obchodní firmou je **jméno**, pod kterým je podnikatel zapsán do obchodního rejstříku.
- § 422: Podnikatel, který nemá obchodní firmu, právně jedná při svém podnikání **pod vlastním jménem**

Podnikatel bez obchodní firmy

- § 422: Podnikatel, který nemá obchodní firmu, právně jedná při svém podnikání **pod vlastním jménem**; připojí-li k němu dodatky charakterizující blíže jeho osobu nebo obchodní závod, nesmí být klamavé.
- Jméno a příjmení (§ 77), resp. název (§ 132)
- Sporný pseudonym, § 79: Člověk může pro určitý obor své činnosti nebo i pro soukromý styk vůbec přijmout pseudonym. Právní jednání pod pseudonymem není na újmu platnosti, je-li zřejmé, kdo jednal, a nemůže-li druhá strana mít pochybnost o osobě jednajícího.

Podnikatel bez obchodní firmy II

- § 422: Podnikatel, který nemá obchodní firmu, právně jedná při svém podnikání **pod vlastním jménem**; připojí-li k němu dodatky charakterizující blíže jeho osobu nebo obchodní závod, nesmí být klamavé.
- **Petr Bureš ml., instalatér**
- **Petr Bureš – Kavárna Nahoru-Dolů**
- sporné: možné fantazijní dodatky?
- Ochrana jména podnikatele podle obecných ustanovení (§ 77 an., § 132 an.) + nekalá soutěž

Obchodní firma

- § 423 odst. 1: Obchodní firmou je jméno, pod kterým je podnikatel zapsán do obchodního rejstříku.
- Polysémantický termín
- Věc v právním slova smyslu
- Věc **nezastupitelná** (nelze ji nahradit jinou věcí identického druhu, srov. § 499 NOZ) a věc **nezužitelná** (nelze ji spotřebovat, zpracovat), převod ale možný.
- Výhradně jedna firma (použití souběžného zápisu zkratky vyloučeno)
– VS Praha 7 Cmo 383/2005

Obchodní firma jako průmyslové právo

- Právo k obchodní firmě patří mezi tzv. práva na označení a je považováno za jedno z tzv. průmyslových práv.
- Speciálním předpisem, upravujícím vymáhání práv z průmyslového vlastnictví, je zákon č. 221/2006 Sb.
- Dána zvláštní působnost soudu ve věcech průmyslového vlastnictví.
- Podle § 6 odst. 1 písm. a) rozhoduje Městský soud v Praze jako soud prvního stupně ve sporech vycházejících z průmyslového vlastnictví.

NS 31 Cdo 3375/2015

Paradox – firemní povinnost není explicitní

- Zásada povinného užívání obchodní firmy tzv. firemní povinnost
- Chybí příkaz podnikateli jednat pod svou firmou (ten je pouze pro podnikatele bez firmy dle § 422)
- **Z povahy věci: podnikatel právně jedná jen pod svou obchodní firmou.**
- § 422 per analogiam
- Opačný výklad vede k erozi obchodní firmy: podnikatelům zapsaným v rejstříku by bylo umožněno jednat i pod jiným označením, než pod svou obchodní firmou

Firemní povinnost není rigidní

- „vada v označení osoby, která je účastníkem smlouvy , nezpůsobuje sama o sobě neplatnost této smlouvy, pokud lze z celého obsahu právního úkonu jeho výkladem, popřípadě objasněním skutkových okolností, za nichž byl právní úkon učiněn, zjistit, kdo byl účastníkem smlouvy“ *NS sp. zn. 32 Odo 703/2002*
- Nevadí nekorektní forma („SVEHR, spol. s r.o.“, a v dodatku „spec. vodohosp. stavby“) *NS 28 Cdo 292/2009*
- ALE: Za nepřesnost v obchodním jménu právnické osoby na směnce, která nemůže vzbuzovat pochybnosti o identitě této osoby, nelze považovat nahrazení zkratky spol. s r. o. zkratkou Ltd. *NS 1 Odon 47/97*

Obchodní firma v atypických případech

- **Předběžná společnost - § 127 OZ**
- Za právnickou osobu lze jednat **jejím jménem** již před jejím vznikem.
- Právnická osoba může účinky těchto jednání pro sebe do tří měsíců od svého vzniku převzít.
- **Předregistrace obchodní firmy v OR** dle § 48 odst. 2 ZVR
- Navrhnu-li to všichni zakladatelé, zapíše rejstříkový soud do obchodního rejstříku **obchodní firmu řádně založené OK**; přílohou návrhu je zakladatelské právní jednání.
- Do 1 měsíce od zápisu firmy nutno podat návrh, jinak výmaz firmy.

Firma člověka

- Člověk se zapíše do obchodního rejstříku pod obchodní firmou tvořenou **zpravidla** jeho jménem.
- Změní-li se jeho jméno, může používat v obchodní firmě i nadále své dřívější jméno; změnu jména však uveřejní. - **nebo zveřejní?**
- Zapíše-li se člověk do OR pod jinou obchodní firmou než pod svým jménem, musí být zřejmé, že nejde o obchodní firmu právnické osoby (dodatek o FO, např. *instalatér*).

Firma PO

- **Firemní kmen** (vlastní jádro označení, distinktivní prvek)
- **Dodatky (dle ZOK příslušné označení právní formy)**
- U a. s. firma obsahuje označení „akciová společnost“, nebo „akc. spol.“ anebo „a. s.“ (mutatis mutandis pro ostatní ok)
- „Dodatek“ neznamená na konci – VS Praha 7 Cmo 383/2005
- **Specifická varianta u veřejné obchodní společnosti dle § 96**
 - Obsahuje-li firma jméno alespoň jednoho ze společníků, postačí označení „a spol.“.

Povaha kmene obchodní firmy

- Věcná firma
- Geografická (doplňkově)
- Osobní
- Fantazijní
- Smíšená

Specifika koncernu

- § 426
- Je-li více obchodních závodů několika podnikatelů spojeno do podnikatelského seskupení, mohou jejich jména nebo obchodní firmy obsahovat **shodné prvky**; veřejnost však musí být schopna je odlišit.
- *MND, a.s.:*
- *MND Gas Storage, a.s., MND Stavotrans, a.s., MND Drilling & Service, a.s.*

Zásady tvorby obchodní firmy

- firma nesmí být zaměnitelná s jinou obchodní firmou,
- firma nesmí působit klamavě (optika průměrného zákazníka?),
- firma musí jasně a určitě odlišovat podnikatele od jiných podnikatelů (distinktivní efekt firmy)
- Historické duplicity, nutná předběžná lustrace OR
- K odlišení firmy nepostačí rozdílná právní forma podnikatele
- Spíše jen výjimečně odlišení sídlem „Pizza Kravaře, s.r.o.“ a „Pizza Pernštýn, s.r.o.“

Přezkum v zápisovém řízení / notářem

- Přezkum, zda navržená obchodní firma není zaměnitelná či klamavá.
- Rejstříkový soud či notář jednají z úřední povinnosti.
- Omezené účinky - pouze pro zápisové řízení. Nejde o definitivní aprobaci ani důkaz, že firma neporušuje práva třetích osob.
- - Nutné navazující řízení
 - Nejde o porušení práva na spravedlivý proces (res iudicata):

předběžný přezkum firmy při zápisu do obchodního rejstříku

nezakládá překážku věci rozsouzené III ÚS 793/07

Změny v „podkladu“ – bílovická pekárna

Klamavost obchodní firmy obsahující geografický pojem nelze posuzovat pouze hlediskem (aktuálním) umístěním sídla a/nebo provozovny v místě, na něž tento geografický pojem odkazuje. (...) ...součástí obchodního závodu podnikatele a jako taková má určitou hodnotu, přičemž v případě, že získá proslulost, může být tato hodnota značně vysoká. Jestliže tedy podnikatel v době zápisu obchodní firmy do obchodního rejstříku splnil podmínky na ni kladené (obchodní firma nebyla zaměnitelná s jinou obchodní firmou a nebyla klamavá), nelze podnikatele nutit, aby poté, co (po delší době) změnil své sídlo, změnil i svou obchodní firmu, i když tato obchodní firma obsahuje odkaz na obec, v níž měl podnikatel původně sídlo a provozovnu. Skutečnost, že došlo ke změně sídla tohoto podnikatele, pak vyplývá z veřejně přístupného obchodního rejstříku. *NS 23 Cdo 1308/2019*

Ochrana obchodní firmy

- Ochrana práv k obchodní firmě náleží tomu, kdo ji po právu použil poprvé.
- Kdo byl dotčen ve svém právu k obchodní firmě, má stejná práva jako při ochraně před nekalou soutěží.
- SPORNÉ: Priorita zápisu nebo užití?

Ochrana proti zaměnitelnosti

- Jako u nekalé soutěže (zdržení, odstranění, škoda, BO, přim. zadostiučinění)
- Odstraňovací nárok – změna obchodní firmy a zápis do OR – NS 23 Cdo 775/2012, nestačí jiná forma korporace
- Zdržení se jen limitovaně (souběžné používání zaměnitelné zkratky – VS Praha 3 Cmo 426/95)

Ochrana proti zaměnitelnosti na příkladu

- Žalobkyně „Halo, s.r.o.“ proti žalované „Halo G. E. CZ, s.r.o.“
 - Argumentace *NS 32 Odo 873/2004*, podle něhož postačí k dostatečnému odlišení firem doplnění dalšího nejméně dvouslabičného slova. Žalovaná nesouhlasila s tvrzením žalobkyně, že slovo „Halo“ představuje v kmenu její firmy dominantní, silný prvek.
- *NS 32 Odo 1729/2006*: změnitelnost spočívá v tom, že slovo „Halo“ představuje ve firemním kmenu žalované dominantní, silný prvek.
- Roli hraje i délka (souběžného) užívání (1993 v. 2005)

Vyšší nároky na enunciát

- VS Praha 3 Cmo 254/2010
- Výrok soudu musí stanovit jednoznačnou a konkrétní povinnost
- Jinak byl ve výroku rozhodnutí dán prostor pro libovůli a různý výklad, a takové soudní rozhodnutí by nebylo vykonatelné.

Nabytí obchodní firmy

- Kdo nabude obchodní firmu, má právo ji používat, pokud k tomu má souhlas svého předchůdce nebo jeho právního nástupce; vyžaduje se však, aby k obchodní firmě připojil údaj vyjadřující právní nástupnictví.
- Při přeměně PO přejde obchodní firma na právního nástupce, pokud s tím souhlasí; souhlas jiné osoby se nevyžaduje. Má-li PO více právních nástupců a neurčí-li se, na kterého z nich obchodní firma přechází, nepřejde obchodní firma na žádného z nich.

Jméno FO v obchodní firmě

Odvolat souhlas s užitím svého jména v obchodní firmě právnické osoby má právo ten, kdo k tomu má tak závažný důvod, že po něm **nelze spravedlivě požadovat**, aby jeho jméno bylo v obchodní firmě využíváno; takovým důvodem může být zejména změna převažující povahy podnikání právnické osoby nebo změna vlastnické struktury obchodní korporace.

- Právo odvolat souhlas má i právní nástupce.

Obchodní listiny - § 435

- Každý podnikatel musí uvádět na obchodních listinách a v rámci informací zpřístupňovaných veřejnosti prostřednictvím dálkového přístupu své **jméno a sídlo**.
- Podnikatel zapsaný v obchodním rejstříku uvede na obchodní listině **též údaj o tomto zápisu** včetně oddílu a vložky; podnikatel zapsaný v jiném veřejném rejstříku uvede údaj o svém zápisu do tohoto rejstříku; podnikatel nezapsaný ve veřejném rejstříku uvede údaj o svém zápisu do jiné evidence. IČ
- Objednávky, dopisy v. Faktury, Smlouvy

Nekalá soutěž

Existence soutěže nebo její kvalita? § 2972 OZ

- Kdo se účastní hospodářské soutěže, nesmí při soutěžní činnosti, ani při sdružování k výkonu soutěžní činnosti, **vlastní účast** v hospodářské soutěži **nekalou soutěží zneužívat** (nekalá soutěž)
- ... ani **účast** jiných v hospodářské soutěži **omezovat** (existenční ochrana hospodářské soutěže).

„Nekalé soutěž“ v. „Kartelové právo“

- Zájmy chráněného právní úpravou
- Ingerence státu
- Iniciace řízení
- Sankce

Účel právní regulace

- „Úprava nekalé soutěže, jak je provedena v obchodním zákoníku, je navázána zejména na ustanovení čl. 26 Listiny základních práv a svobod, které zaručuje svobodné podnikání. [...] .
- „Má sloužit k ochraně podnikatelské činnosti před škodlivými zásahy jednotlivců (tj. v horizontální rovině.)“

Nález ÚS IV.ÚS 27/09:

Subjekty práva nekalé soutěže

- Soutěžitelé
- Zákazníci
- Spotřebitelé
- Právnícké osoby oprávněné hájit zájmy soutěžitelů nebo zákazníků
- Tzv. jiné osoby dotčené nekalou soutěží
- Rušitelé
- Pomocné osoby
- **aktivní a pasivní legitimace**

Generální klauzule nekalé soutěže v ČR a SR

Slovenský Obchodný zákoník (ObchZ SR)	Český občanský zákoník (OZ ČR)
§ 44 odst. 1	§ 2976 odst. 1
Nekalou súťažou je konanie v hospodárskej súťaži, ktoré je v rozpore s dobrými mravmi súťaže a je spôsobilé privodiť ujmu iným súťažiteľom alebo spotrebiteľom. Nekalá súťaž sa zakazuje.	Kdo se dostane v hospodářském styku do rozporu s dobrymi mravy soutěže jednáním způsobilým přivodit újmu jiným soutěžitelům nebo zákazníkům , dopustí se nekalé soutěže. Nekalá soutěž se zakazuje.

GK a výčet skutkových podstat

Generální klauzule	Skutkové podstaty
§ 2976 odst. 1	Výčet § 2976 odst. 2
<p>Kdo se dostane v hospodářském styku do rozporu s dobrými mravy soutěže jednáním způsobilým přivodit újmu jiným soutěžitelům nebo zákazníkům, dopustí se nekalé soutěže. Nekalá soutěž se zakazuje.</p>	<p>SP s všeobecným ochranným účelem § 2977 Klamavá reklama § 2978 Klamavé označení zboží nebo služby § 2980 (Nepovolená) srovnávací reklama § 2981 Vyvolání nebezpečí záměny § 2986 Dotěrné obtěžování § 2987 Ohrožení zdraví nebo životního prostředí</p> <p>Skutkové podstaty chránící soutěžitele § 2982 OZ Parazitování na pověsti § 2983 Podplácení § 2984 Zlehčování § 2985 Porušení obch.tajemství</p>

Subjekty chráněné úpravou nekalé soutěže

- „Schutzzwecktrias“
 - Soutěžitelé – ne nutně podnikatelé
 - Zákazníci (v SR spotřebitelé) – v ČR ne nutně spotřebitelé!
 - Společnost jako celek
- Soutěžní vztah nelze **zúžit pouze na soupeření přímo si konkurujících výrobků** nebo poskytovatelů služeb nabízejících pravidelně (nikoli tedy ojediněle) stejné či obdobné výrobky nebo služby

VS v Praze 3 Cmo 328/1994

Soutěžitel i před vstupem na trh

Pokud ten, kdo teprve na trh v budoucnu vstoupí, připravuje úspěch tohoto vstupu propagací budoucích služeb, je třeba toto jeho jednání hodnotit jako jednání učiněné v rámci hospodářské soutěže.

r VS v Praze 3 Cmo 91/97

Ochrana i „nascitura“

V hospodářském styku se mohou ocitnout i subjekty, které při samotném škodlivém **jednání doposud neexistovaly**



Širší pojetí soutěžitele, „Imagewerbung“ DAV



Tzv. katalogové podvody a „zákazníci“



§ 46 odst. 5, čObchZ před 1.1. 2014: „Inzerce v rámci podnikatelské činnosti a pro účely hospodářského styku, která nabízí registraci v katalogích, jako jsou zejména telefonní a jiné seznamy, prostřednictvím platebního formuláře, složenky, faktury, nabídky opravy nebo jiným podobným způsobem, musí obsahovat jednoznačně a zřetelně vyjádřenou informaci, že tato inzerce je **výlučně nabídkou na uzavření smlouvy**. To platí přiměřeně i pro přímou nabídku takové registrace.

Ukázky

EBN European Business Number
Value added tax identification number VAT-ID
Department Czech Republic

EUROPEAN BUSINESS NUMBER NUMERO D'ENTREPRISE EUROPEEN
NUMERO DE EMPRESA EUROPEA NUMERO AZIENDALE EUROPEO
EVROPSKÉ IDENTIFIKAČNÍ ČÍSLO SPOLEČNOSTI EUROPEAN DE AFACERI
ΕΥΡΩΠΑΙΚΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΙ ΠΟΣΛΟΓΝΙ ΒΡΟΙ
EUROPEJSKI NUMER PRZEDSIĘBIORSTWA

EBN European Business Number
Department: Czech Republic
Web: www.ebn.eu
Mail: info@e-b-n.eu
Tel: +49 40 75 11 99 - 0
Fax: +49 40 75 11 99 - 11

Monday - Thursday:
09:00 a.m. - 05:00 p.m.
Friday:
09:00 a.m. - 03:00 p.m.
Your reference: 1806301220
Our reference: 1-EBN/VAT/1116
Date: 21 November 2016

Reply by Email: info@e-b-n.eu or
Enclosed Business reply envelope
Deadline: 23 December 2016

-- FINAL CALL --
Missing European Business Number EBN
Daňové identifikační číslo (DIC)

Dear Sir/Madam,

since the Tax Reform Act in 2003 and the Tax Simplification Act in 2011, the laws regarding the turnover sales tax invoicing and the information required for invoices (§§ 14,14a, 15 UStG) have been adapted to European law. Please check your data for accuracy and completeness and amend it, if necessary. The basic entry and its update is free of charge. If you wish to make amendments or supplements, please do so exclusively on the website www.ebn.eu under the menu item registration. We will then publish your revised details as soon as possible. Enter your Daňové identifikační číslo (DIC) on this form and amend, if necessary, your company data for the placement of a chargeable order. You will then be given a highlighted entry that is well placed in the EBN. We expect that you will verify the accuracy of your data and ensure it is approved. EBN is not related to any organisation or institution of the European Union or Commission.

-- Correct and amend your data if necessary --

Daňové identifikační číslo (DIC) Trade
C Z AUTOMOBILY - PRÍSLUŠENSTVÍ A DOPLŇKY

Company information
Company name
Managing Director
Street / Number / PO Box
Telephone / Fax
Postal code / City
Website / Email

Order: We hereby confirm the accuracy of our company's data as per the information given above and we hereby place an order with DAB GmbH (Publisher) to publish them in a graphically highlighted form on www.ebn.eu according to the general terms and conditions printed overleaf. We accept the advertisement's annual costs of 677 euro, which are payable in advance upon receipt of the invoice. We acknowledge that the contract is valid for the next three years and subsequently will be automatically extended annually unless we provide a written notice requesting termination of the contract, this being no later than three months before the expiration of the contract's term. We are only able to revoke the contract by registered letter within fourteen days of the order date, whereby the date of postage is decisive. We authorize the Publisher to use contents found on our website for the layout of our insertion. We acknowledge Hamburg-Mitte as place of performance and jurisdiction and the German law is solely applicable. We confirm that prior to this order placement we had no business relationship with the Publisher. We agree that our company's data will be stored electronically.

For completion by EBN only
Please tick where applicable
 A VAT identification number has been provided
 No VAT identification number has been provided
To be filed in the tax-archive.

Date, stamp/legally binding signature

European Business Number EBN, Ltd GmbH, Alster Wall 65, DE-20457 Hamburg, Local Court Hamburg HRB 86 11 5
VAT-DE 913719871, Managing Director: Daniela Kuntz
1/2

Telefonní seznam

Poskytovatel služby

Telefonní seznam České republiky a Slovenska s.r.o.
P. O. Box 239, 602 00 Brno
DIČ: CZ04136268
IČ: 04136268
Bankovní ústav: Waldviertler Sparkasse von 1842 AG
Číslo účtu: 7500017396/7940

Společnost zapsaná v Obchodním rejstříku
vedeném u KS Brno, oddíl C, vložka 58920

Zákazník

Kontaktní místo

Centrum péče o zákazníka
Tel: 545 217 111
Mail: info@telefonniseznam2016.cz

Platební údaje

Datum vystavení dokladu: 27. 9. 2017
Datum splatnosti: 9. 10. 2017
Celkem k úhradě včetně DPH (Kč): 2979,00

Přídaté podle následujících údajů
Klientské číslo:
Variabilní symbol:

Popis	Množství	Sazba DPH	Cena služby bez DPH	Celkem bez DPH
Uveřejnění inzerenta v oborovém a abecedním telefonním seznamu, Telefonní seznam České republiky a Slovenska 2017, za obci dle smlouvy.	1	21%	2462,00	2462,00
Datum splatnosti: 9. 10. 2017		Daňová rekapitulace:	Cena celkem bez DPH v Kč (21%)	2462,00
Forma úhrady: Převodem			DPH (Kč) 21%	517,00
			Cena celkem bez DPH	2462,00
			Cena celkem včetně DPH	2979,00
Celkem k úhradě včetně DPH (Kč)				2979,00



Tato listina je elektronicky podepsaná vybraným podnikatelem (51732 CZ © 9/2012 SoS) Platba je dotazována a je projevem akceptace nabídky k uzavření smlouvy a obchodních podmínek na rusou této listiny. Tato listina není daňovým dokladem.



3188918

MUNI
LAW

Generální klauzule

- § 2976 odst. 1 OZ: 3 kumulativní
- **Nekalé soutěže se dopustí ten:**
 - 1) kdo se dostane v hospodářském styku
 - 2) do rozporu s dobrými mravy soutěže
 - 3) jednáním způsobilým přivodit újmu jiným soutěžitelům nebo zákazníkům

Tříprvková generální klauzule

„Nekalá soutěž není naplněna, nedošlo-li ke **kumulativnímu naplnění jednotlivých podmínek generální klauzule** nekalé soutěže podle ustanovení § 44 odst. 1 obch. zák., přičemž je nerozhodné, že se jedná o **jednání dvou soutěžitelů v hospodářské soutěži** (tj. že je splněna první podmínka generální klauzule), pokud toto jednání nesplňuje současně další dvě podmínky generální klauzule, tzn. **rozpor s dobrými mravy soutěže** a způsobilost tohoto jednání přivodit jiným soutěžitelům nebo spotřebitelům **újmu.**“ *NS 32 Odo 1566/2005*

Statika generální klauzule

- 1. Jednání (v širším slova smyslu, potenciálně i pasivita)
- 2. v hospodářském styku (jednání v soutěžním vztahu nebo se soutěžním záměrem)
- 3. v rozporu s dobrými mravy soutěže („porušení pravidel a zvyklostí, které se dodržují v hospodářské soutěži a které i samotní soutěžitelé považují za výraz korektnosti)
- 4. způsobilé přivodit újmu jiným soutěžitelům, zákazníkům (typicky spotřebitelům),
- 5. alespoň ve stádiu ohrožení. Příklad: bitva na tržišti, ekologové...

Vztah GK a skutkových podstat

Při posuzování konkrétních jednání jako jednání nekalé soutěže je vždy nutné dodržovat stanovený postup - **v první řadě se soud musí detailně zabývat otázkou naplnění základních podmínek nekalé soutěže** (podle generální klauzule - § 44 odst. 1 obch. zák.), **až následně**, lze-li určité jednání považovat podle generální klauzule za nekalosoutěžní, zkoumáním podmínek zvláštní skutkové podstaty nekalé soutěže (pojmenované skutkové podstaty upravené v § 45 až 52 obch. zák.). *NS 23 Cdo 1757/2012*

Ale ne...

„vztah generální klauzule s jednotlivými skutkovými podstatami nekalé soutěže takový, že pokud bude naplněna některá ze zvláštních skutkových podstat, **bude mít protiprávní jednání současně znaky generální klauzule**. Na druhé straně, dojde-li k jednání, které nenaplnuje znaky některé ze zvlášť upravených skutkových podstat, může se přesto jednat o nekalou soutěž, jestliže nese znaky obecné skutkové podstaty.“ NS 32 Odo 1370/2005

Nekorektní rozhodnutí: už z důvodů bagatelních případů a humoru!

Nakonec návrat k rozumnému řešení

- „není nutné řešit další otázky, tj. podmínky konkrétní skutkové podstaty, [...] , nebyla-li naplněna generální klauzule nekalé soutěže.“ *u NS 32 Cdo 2085/2007*
- „...soudy zcela správně posuzovaly [...] , zda [...] jednáním žalovaného jsou nebo nejsou splněny základní podmínky nekalé soutěže podle § 44 odst. 1 obch. zák. (jen v kladném případě se pak následně mohly zabývat ještě otázkou, zda toto jednání splňuje či nesplňuje příp. i další podmínky nutné pro naplnění konkrétních skutkových podstat nekalé soutěže, uvedených v žalobě)“. *r NS 32 Odo 1566/2005*

Soutěžitelé: konkurenční vztah není vůbec třeba

- VS v Praze r 3 Cmo 461/2006
 - **kaufland.cz**, zaregistrovala jistá s.r.o. Ta jej však následně nevyužívala.
 - „žalovaný s žalobcem **vstoupil do soutěžního vztahu už samotnou registrací doménového jména kaufland.cz**, a to bez toho, aniž by mu pro použití takového označení svědčil jakýkoliv právní důvod či aby takové označení potřeboval“

Dobré mravy soutěže

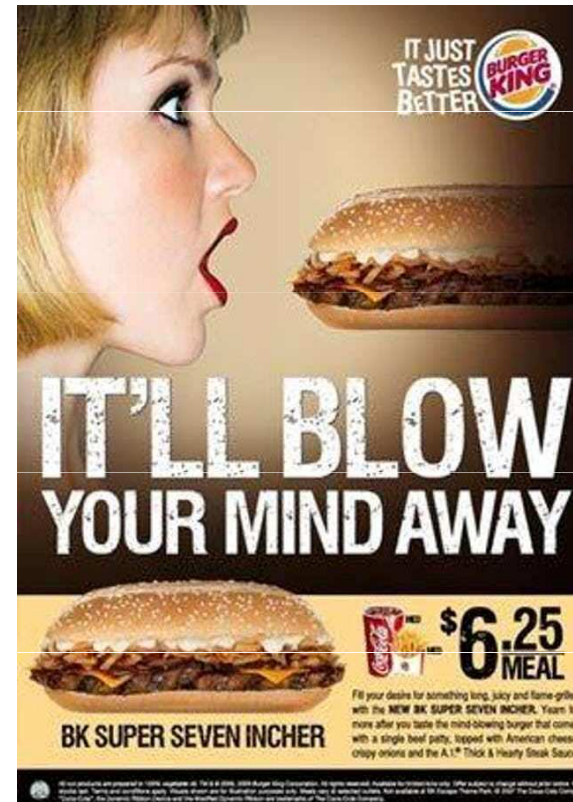
„Pro zjištění, zda předmětné jednání mohlo vůbec naplňovat obecnou skutkovou podstatu nekalé soutěže, musí soud zkoumat, zda je splněna podmínka rozporu s dobrými mravy soutěže (nikoli rozporu s dobrými mravy obecně). Jde o otázku právní, nikoli skutkovou, proto ji řeší soudy podle svého mravního a právního, zákonům odpovídajícího přesvědčení,

nikoli znalci“ *r NS 32 Odo 59/2005*

Dobré mravy v rozhodnutí NS 4554/2017 – 1.

- [...] právní **norma s relativně neurčitou hypotézou**
- [...] souhrn společenských, kulturních a mravních norem, jež v historickém vývoji **osvědčují jistou neměnnost**, vystihují podstatné historické tendence, jsou sdíleny rozhodující částí společnosti a mají povahu norem základních
- Nutná modifikace [...] právě proto, že se uplatňují v hospodářské soutěži, tj. v prostředí, kde cílem je na trhu se prosadit, [...] , což předpokládá jistou míru agresivity a „podnikatelské vychytralosti“
- [...] třeba vždy dodržet korektní a soutěžně přijatelné metody
- Platí, že „určité jednání, jež jest o sobě bezvadné, může se státi z hlediska dobrých mravů soutěže závadným, bylo-li předsevzato za jistých okolností nebo v určité

Dobré mravy ve sporných případech



Dobré mravy ve sporných případech

- asa.org.uk: „McDonald’s produced a TV ad featuring a boy and his mother talking about his dead father. From the conversation, the boy became visibly upset as he found few similarities between him and the father that his mother described. Ultimately, he found comfort when she told him that both he and his father loved McDonald’s Filet-O-Fish burger. The ad attracted criticism that it was trivialising grief, was likely to cause distress to those who have experienced a close family death and was distasteful to compare an emotive theme to a fast food promotion. The fast food chain issued an apology and pulled the ads“.



Dobré mravy ve sporných případech

<https://www.josefkotasek.cz/pravo/medialni-pravo/smrti-bliz/>



Dobré mravy ve sporných případech

Nevěra se může prodražit

<https://www.josefkotasek.cz/pravo/medialni-pravo/nevera-se-muze-prodrazit-aneb-kdyz-soud-bere-humor-vazne/>

Politici v reklamě

<https://www.josefkotasek.cz/pravo/medialni-pravo/odborarsky-boss-jako-nedobrovolny-akter-reklamy/>

Dobré mravy ve sporných případech



Ein Helm hilft,
bevor wir helfen müssen!

Mit freundlicher Unterstützung:



Helfen auch Sie Unfallopfern
mit Schäden des Zentralen Nervensystems:
www.hannelore-kohl-stiftung.de

ZNS Hannelore Kohl
Stiftung für Verletzte mit
Schäden des Zentralen
Nervensystems

**MUNI
LAW**

„Soudcovské“ skutkové podstaty I

1. Porušení norem veřejného nebo soukromého práva s dopadem na hospodářskou soutěž
1. Jednání nesplňující atributy zákonných (pojmenovaných) skutkových podstat nekalé soutěže, ale skutkově se jim blíží
2. Ostatní jednání v rozporu s dobrými mravy soutěže

Porušení norem veř. nebo soukr. práva

- Porušení norem veřejného práva: ZOS, ZRegRek, ZOHS, ZoPotr, ZRTV...
- Porušení norem soukromého práva: ochrana osobnosti a dobré pověsti a názvu PO, porušení obligačního práva, AutZ

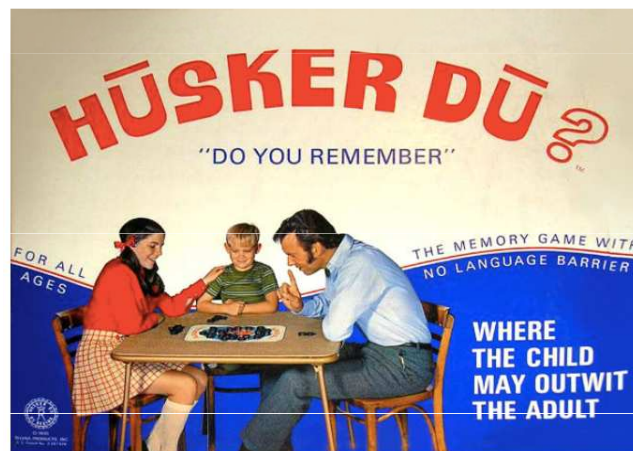
„Soudcovské“ skutkové podstaty I

- GK (§ 44 odst. 1 sObchZ, § 2976 odst. 1 čOZ)
- Authority v reklamě (politici)
- Zneužívání pocitu vděčnosti
- Zneužívání lidské záliby ve hře
- Podprahová reklama
- Skrytá reklama, neoznačení reklamní části, označení slovem „PR“
- Porušování norem veřejného práva, fušerství
- Porušení smluvních povinností

„Soudcovské“ skutkové podstaty II

- Guerilla marketing
- Kafeefahrten
- Podnákladové ceny
- Zabraňovací soutěž
- Přetahování zaměstnanců či zákazníků od konkurence
- Zneužití know-how
- Vázané obchody a diskriminační praktiky
- Sexistická reklama?

Podprahová reklama (pod 50 milisekund)



Proplácení voucherů konkurence, BGH

Der bloße Erhalt von Rabattgutscheinen führt bei deren Empfänger nicht ohne weiteres zu dem Entschluss, Waren oder Dienstleistungen des Werbenden in Anspruch zu nehmen. Die Mehrzahl derartiger Gutscheine werden vom Empfänger alsbald weggeworfen oder ungenutzt gelassen und, sofern Gutscheine aufbewahrt werden, wird regelmäßig erst später entschieden wird, ob und wofür sie gegebenenfalls eingesetzt werden. Der Kunde ist bei Erhalt der Gutscheine also noch **deutlich von einem Vertragsabschluss entfernt.** *BGH, Urt. v. 23.6.2016, I ZR 137/15*

Meta-tagging

- zneužívání algoritmu vyhledávačů tím, že v části HTML kódu (*meta-tagu*) jsou obsažena klíčová slova (například firma konkurence či dokonce ochranná známka)
- výsledek vyhledávání ovlivní spotřebitele a ten se potenciálně dostane na stránky jež vůbec neměl v úmyslu navštívit
- Obsoletní problém: velké vyhledávače meta-tagy ignorují?
- *Nutno zohlednit v rámci SEO (Search Engine Optimization) uzpůsobení webových stránek takovým, aby byl jejich obsah vhodný pro automatické zpracování internetových vyhledávačů s cílem zajistit větší návštěvnost*

ABlockPlus – BGH I ZR 154/16



- Aprobace blokačních nástrojů, Axel Springer v. Eyeo (distrib. Adblock Plus)
- AS nic nebrání v tom, aby zablokovala čtenáře s aktivním Adblockem
- keine allgemeine Marktbehinderung vor, weil **keine hinreichenden Anhaltspunkte dafür bestehen, dass das Geschäftsmodell der Bereitstellung kostenloser Inhalte im Internet zerstört wird**. Das Angebot des Werbeblockers stellt auch - anders als das Berufungsgericht angenommen hat - keine aggressive geschäftliche Handlung gemäß § 4a UWG gegenüber Unt. dar, die an der Schaltung von Werbung auf den Internetseiten der Klägerin interessiert sind.
- Es fehlt an einer unzulässigen Beeinflussung dieser Marktteilnehmer, weil die Beklagte eine ihr durch das technische Mittel des Werbeblockers etwaig zukommende Machtposition jedenfalls nicht in einer Weise ausnutzt, die die Fähigkeit der Marktteilnehmer zu einer informierten Entscheidung **wesentlich einschränkt**.

Cybersquatting

Spekulativní registrace doménového jména, např.:

a) shodného s firmou, označením nebo ochrannou známkou jiného, a to s libovolnou koncovkou; b) zaměnitelného s firmou, označením výrobku nebo ochrannou známkou jiného, přičemž podobnost je z pohledu běžného uživatele internetu je evidentní; c) získání jakéhokoliv majetkového či nemajetkového prospěchu na úkor jiné osoby. Případy z české praxe s různými výsledky:

[prace.cz v. sprace.cz](#)
[scanservis.cz v. scarservis.cz](#)
[bilezbozi.cz v. bilezbozi.com](#)

Typosquatting

- nekalé dosažení zvýšeného počtu zákazníků, kteří navštíví webovou stránku omylem.
- Příklad: The New York Times používal doménové jméno svého konkurenta v podobě s chybějícím písmenem „t“ na konci (washingtonpos.com)

Linking

- ***Ticketmaster vs. Tickets.com.***
- žalovaný, společnost Tickets.com, provozovala stránky s obdobným obsahem jako žalobce; neprodávala však lístky na všechny události, které na svých webových stránkách prezentovala.
- Pokud šlo o události, k nimž měl výhradní právo prodeje žalobce, umístila žalovaná k příslušné události odkaz na webovou stránku žalobce. Jednalo se však o deep link směřující mimo domovskou stránku žalobcovy website, konkrétně na webové stránky týkající se vybraných událostí (odvedla tedy zákazníky přímo ke zdroji“)

Praktické obtíže při určení referenční skupiny

- Referenční skupina
- Časové aspekty
- Nemožnost přesné simulace spotřebitelského rozhodnutí
- Temptation of hindsight
- Projekce soudu

Průměrný spotřebitel jako referenční skupina

- Empirický v. normativní model
- Normativní model:
 - Francouzský přístup (spotřebitel projevující alespoň bazální míru snahy a obezřetnosti)
 - Německý přístup (spotřebitel nepoučený a nestarající se, s nízkými znalostmi, vlastnostmi a schopnosti, bez zájmu)
 - ESD Libertel (C -104/01) - the average consumer, reasonably well-informed and reasonably observant and circumspect
 - ESD Gut Springenheide and Tusky (C-210/96) reasonably well-informed and reasonably observant and circumspect, without ordering an expert's report or commissioning a consumer research poll

Případy z praxe

- **Mars**
- **Doba kamenná je pryč**
- **Lifting**
- ***Clinique***

Posuzování klamavosti ve zvláštních případech

– Práce .cz a sprace.cz

- při posuzování zaměnitelnosti obou doménových jmen třeba vycházet z hlediska „průměrného uživatele internetu“, který je věci znalým spotřebitelem a který si je vědom důležitosti každého znaku použitého v označení doménového jména. Soud má za to, že písmeno „s“ v daném případě postačí jako dostatečný rozlišovací znak *u VS Nc 1098/2001*

Empirický model – výhoda a nevýhody

- Relativní přesnost
- Finančně a časově náročné
- Eliminuje nebezpečí soudcovských projekcí
- Nemožnost „výchovného působení soudu“
- Nakonec stejně „normativní rozhodnutí“ – nelze chránit všechny (vždy nějaké procento zákazníků bude oklamáno i zjevně barnumskou reklamou)

„Bohemka“

- Z výzkumu GfK Praha: značku „BOHEMIA SEKT“ zná a správně si spojuje s vínem 89 % dospělé populace; výraz „BOHEMKA“ spojuje s vínem 48 % dotázaných, hovorovým výrazem pro šumivé víno značky „BOHEMIA SEKT“ je „šampus“ či „Bohemka“ a 64 % respondentů rozumí pod výrazem „Bohemka“ hovorové označení šumivého vína společnosti BOHEMIA SEKT, a. s.
- Z důkazu testem MF DNES publikovaným dne 17. prosince 2004 soud zjistil, že v testu se mezi polosuchými a sladkými sekty nejlépe umístil výrobek žalobkyně „BOHEMIA SEKT“ a naopak nejhůře výrobek první žalované „BOHEMKA“.
- *NS 23 Cdo 4933/2009*

Průměrný spotřebitel v judikatuře NS

- Hledisko průměrného spotřebitele bere v úvahu spotřebitele, který má dostatek informací a je v rozumné míře pozorný a opatrný s ohledem na sociální, kulturní a jazykové faktory (jak je vykládáno SD EU)
- Míra pozornosti průměrného spotřebitele má být posuzována přísněji než dříve, tedy již nejen jako povrchní či zběžná pozornost, ale jako rozumná míra pozornosti a opatrnosti

NS 23 Cdo 3845/2012, NS 23 Cdo 3773/2010-311, NS 32 Cdo 3895/2007, NS 32 Cdo 4661/2007, NS 23 Cdo 4384/2008.

Behaviorální marketing – změna paradigmatu?

Nekalá soutěž před ústavními soudy

Skutkový stav: „Křížový výslech“ dne 29. 12. 2006 stěžovatel na dotaz moderátora: "Mimochodem, co soudíte o tom, že **K. B.** má nahradit H. V. v muzikálu? Je to stejná kategorie?" uvedl: "A tak to se vůbec nedá srovnat. **To je jako, když budete srovnávat Mercedes a Trabant. To je nesrovnatelný.**". A k otázce účinkování K. B. v muzikálu Hello, Dolly! uváděném na Nové scéně v Bratislavě stěžovatel uvedl: "I když se K. B. stavěla, že přijde muzikál zachránit, opak se bohužel stal pravdou ...", a na reakci moderátora "vlastně ho potopila", pak dodal: "vlastně ho potopila tímhle způsobem. *ÚS sp. zn. I.ÚS 823/11, ze dne 06.03.2012*

Love, peace and nekalá soutěž




- Vždy je třeba zkoumat charakter příslušného projevu jako celku (nikoliv jednotlivé výroky izolovaně), **a to s ohledem na cíle, které daný projev sledoval. Pokud se projev jako celek, resp. inkriminovaný výrok týká věcí veřejných, je ochrana nekalé soutěže zeslabena, ba dokonce může být zcela vyloučena.**
- Stěžovatel je ke své manželce vázán **osobní a emoční vazbou**, a proto nešlo zcela jednostranně posoudit tento vztah jako vztah manažera, klientky a konkurentky. Nelze jej proto sankcionovat, že se při **moderátorem podsunuté otázce na srovnání manželky a žalobkyně neoprostil od tohoto citového pouta, určujícího pro individualitu člověka.** Právě ono totiž vysvětluje a ospravedlňuje, proč stěžovatel, zcela bezprostředně, pronesl, byť jakkoliv jednostranný, názor, že se s jeho manželkou nemůže nikdo (a to ani žalobkyně) srovnávat. Manželství, resp. partnerské vztahy představují samotné jádro lidského společenství, a proto by jejich význam neměl být zásadně srovnáván s žádným jiným poutem [obdobně viz 6 BVerfGE 55, (1957)], rozhodně ne pak s obchodněprávním vztahem manažera a klienta.

Benetton



Benetton po česku?



Freud says, Man fears that his strength will be taken from him by woman, dreads becoming infected with her femininity and then proving himself a weakling. Masculinity must fight off effeminacy day by day. Woman and nature stand ever ready to reduce the male to boy and infant.

(Camille Paglia)

izquotes.com