

商标“撞名”怎么办？网上抽签快来看！

——商标同日申请网上抽签方式简介

姜鑫尧 陈晖

近年来，我国商标申请量处于持续增长的态势，商标注册量越来越大，连续 20 年居世界第一。2020 年 1-12 月，我国商标申请量为 911.6 万件，商标注册量为 576.1 万件。截至 2020 年底，我国总的有效注册商标量达到 3017.3 万件。

相应的，我国优质商标资源已经越来越少，商标注册难度提升。对于企业或个体来说，注册商标是最为便捷有效的品牌保护策略之一，但僧多粥少，商标“撞名”情况屡见不鲜。何为商标“撞名”，即两个或者两个以上的商标注册申请人，在同一种商品或者类似商品上，在同一天以相同或者近似的商标申请注册。

遇到这种情况怎么办呢？三步走，决定花落谁家！一、提交使用证据，证明在先使用商标。二、同日协商，自行友好解决。三、抽签决定。本文着重谈谈商标局为克服新冠疫情不利影响，就商标注册同日申请所采用的网上抽签及实操模式。

一、商标同日申请抽签相关法规与背景

根据《商标法实施条例》(2014 年)第十九条规定：两个或者两个以上的申请人，在同一种商品或者类似商品上，分别以相同或者近似的商标在同一天申请注册的，各申请人应当自收到商标局通知之日起 30 日内提交其申请注册前在先使用该商标的证据。同日使用或者均未使用的，各申请人可以自收到商标局通知之日起 30 日内自行协商，并将书面协议报送商标局；不愿协商或者协商不成的，商标局通知各申请人以抽签的方式确定一个申请人，驳回其他人的注册申请。商标局已经通知但申请人未参加抽签的，视

为放弃申请，商标局应当书面通知未参加抽签的申请人。

《商标法》对商标权属的判定采用的是申请在先的原则，而对于同日申请注册的商标，先以使用在先为原则判定，最后再通过协商确定权属。若协商仍无法解决，商标权属仍不能确定。此时，“商标局已经用尽了所有的实体标准，由于既不能同时核准所有申请人的注册申请（因为商标权的排他性），也不能同时驳回所有申请人的注册申请（因为这将使后来的第三人获得注册而导致更大的不公平），因此，商标局还必须确定惟一的申请人获得注册”。[1]因此，这种情况下，选择抽签配置商标资源是较为公平的方式。

二、商标同日申请网上抽签涉及商品

“抽签商标注册同日申请程序设置的目的是为了解决同日申请商标申请权的归属问题，而非确定商标的专用权。完成同日申请程序的商标，仍要进行实质审查，不符合《商标法》有关规定的情形予以驳回，符合《商标法》有关规定的方可初步审定并公告。未参加抽签的同日申请商标，放弃的是在相同或类似商品上的商标申请权，对不相同或不类似商品上的申请予以正常审查。” [2]

例如，申请商标“SILVERCREST”在部分类似商品上与同日申请的另一个相同商标“SILVER CREST”均未在申请日前使用，各方也未达成书面协议/书面协议内容无效。因此，国知局下发《商标注册同日申请抽签通知书》。

三、网上抽签流程和注意事项

网上抽签流程如下：

（1）注册账号

（2）上传资料

(3) 资料审核

(4) 签到等候

(5) 进行抽签

(6) 下载公证结果

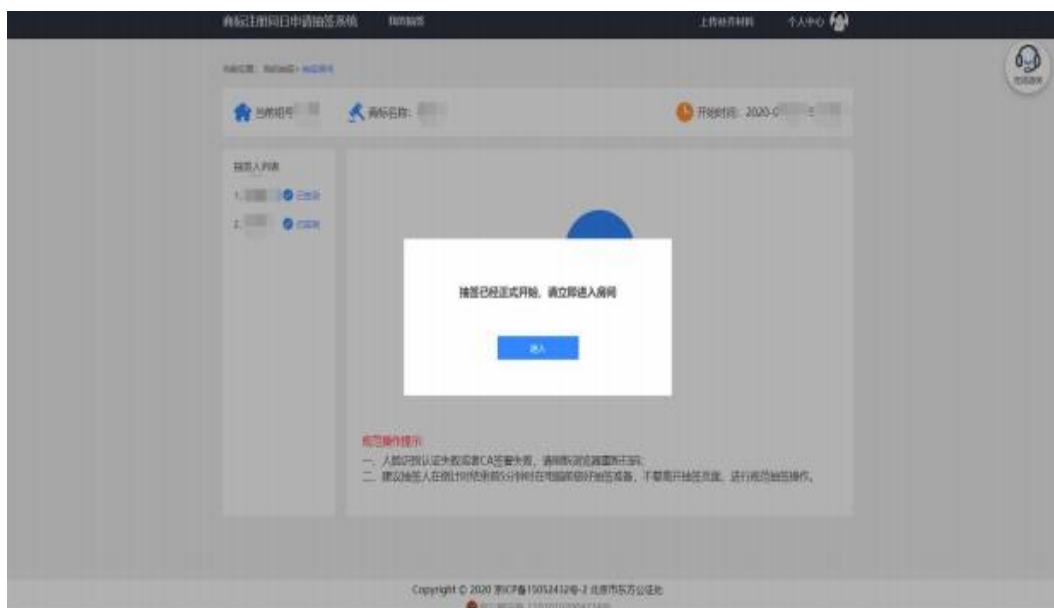
值得注意的是，抽签人应为当日实际参加签到及进行抽签的自然人，抽签时将进行人脸识别，因此抽签人的信息必须真实准确。

注册、上传材料后，审核人员将以电话或短信的形式在 7 日内告知抽签人审核结果。在填写、上传相关材料后，可以联络该网站的人工客服，经过交涉和沟通，在告知商标申请号后，大约经过十余分钟，就能够收到审核通过的结果。

如果错过国知局《商标注册同日申请抽签通知书》中规定的在该网站注册的时间，将被视为弃权，后续无法为该商标申请号进行网站注册和参与抽签。

在通过审核后，可以进入等候房间进行签到，通过扫描公证处微信小程序完成活体认证后，返回抽签房间，根据倒计时提示等待抽签开始。

倒计时结束，系统会自动弹窗提示，点击“进入”，进入抽签房间。



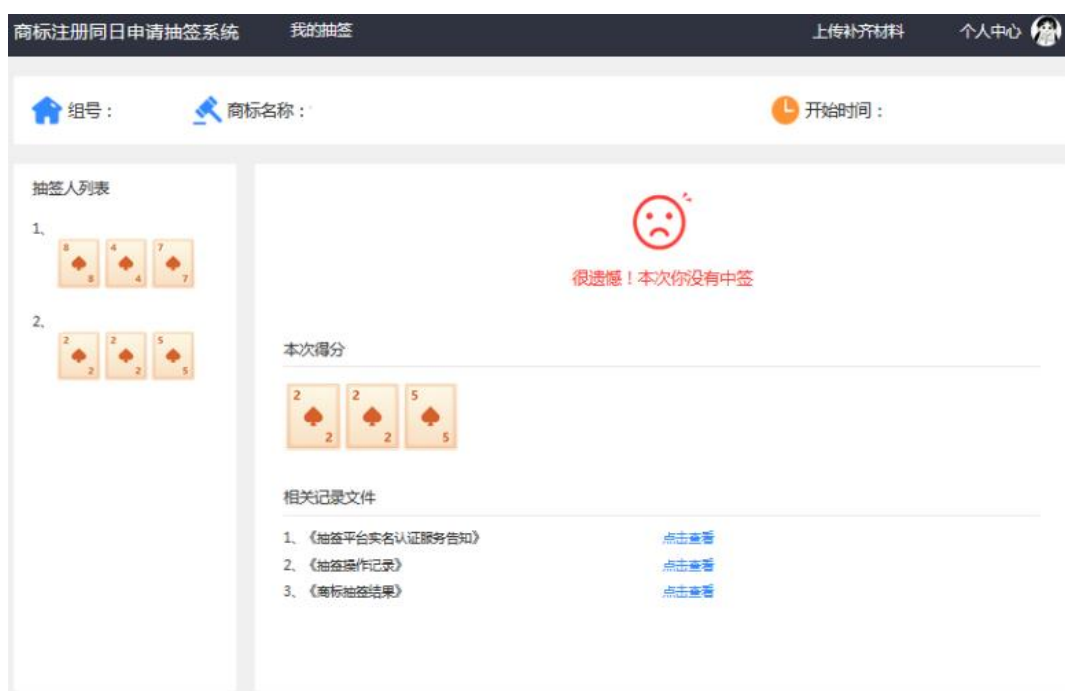
进入房间后，系统会有 180 秒阅读规则说明时间，180 秒后正式开始抽签。抽签过程中，抽签人需在个位、十位和百位三组卡片中各选择一张，选择完毕后，点击“确认抽签结果”按钮。抽签过程需在 180 秒内完成。网页右下方会提示剩余时间。180 秒内未完成视为放弃抽签权利。



抽签完毕，系统将公布抽签结果，抽签获得点数较大的一方中签。



若未中签，系统也会给予相应提示。



重新登陆系统后可下载公证结果。

四、避免同日申请抽签之建议

商标申请中遭遇同日申请的情况，会加长商标的注册周期，影响到各申请人的利益。

一旦进入抽签环节，申请人就丧失了商标注册过程中的主动权，将申请商标的归属权彻底交给了运气。因此，在商标申请中，需要尽量避免遭遇同日申请，一旦遭遇，也要避免陷入抽签的局面。

如果申请商标在国外具有优先权，在商标申请中，可在递交商标时主张其优先权，在申请日期上获得优势。一旦遭遇同日申请，可能的情况下，申请人务必在规定时间内提交有效的使用证据或与对方达成一致。若申请人已使用申请商标，则需妥善保管相关证据，以备不时之需。例如，销售该商标指定商品的合同、发票、媒体广告、展览会材料等。具体可根据《商标审查及审理标准》中关于使用证据的要求进行准备。与对方进行协商，如主动撤回商标注册申请或提交一方放弃商标注册申请的声明或协议书等。注意，协商结果不能存在权利冲突，即存在冲突的商标在冲突商品上不能共存，一方必须完全放弃申请商标。

五、网上抽签与现场抽签的区别

现场抽签等待时间较长。抽签日往往有上百人进行等待，从签到、审核资料到公证抽签往往需要花费数个小时，而且，很可能存在抽签人从全国各地赶赴北京或其他地区进行抽签的情况。网上抽签无需排队，前期资料准备完毕后，整个签到和抽签总共只需要几分钟就可以完成，极大节约了时间。

现场抽签时，相关资料需要在签到、等候和公证时经过三次审核。网上抽签也精简了资料审核的流程，仅仅需要准备好材料后，在网上上传等待审核通过即可。

公证抽签环节，现场抽签需要进行两次抽签，第一次掷骰子决定抽签顺序，第二次抽竹签决定抽签结果。网上抽签则是双方在网页中从纸牌里抽取个位、十位、百位三位

数字,比较大小,较大的胜出获得商标的申请权。虽然网上和现场抽签的方法略有不同,但整个过程和结果都是公平公正的。

六、结语

相比现场抽签,网上抽签整体流程更为快捷、高效,有效节约商标申请人成本和行政成本,同时经过合理的公证程序,也维持了结果的公平性,实现了“让数据多跑腿、让群众少跑路”的初衷。商标申请者在商标申请过程中遭遇同日申请,应积极通过提交使用证据或与对方协商避免进入抽签的流程,如进入抽签环节,也要熟知流程,按要求准备好相应材料,按时签到,参加抽签,争取自身的商标权利。

虽然运气也是实力的一部分,但越主动越幸运!遇到同日申请的情形,我们可以抽卡片决定输赢,看谁运气好。但商标注册一定要趁早,确定好商标名称之后一定要尽快申请,尽可能掌握在先权,免得出现“撞名”事故,虽然是个小概率事件,也不能掉以轻心。

参考文献:

[1]李友根.论抽签程序在经济法中的运用[J].现代法学,2008,(30):65.

[2]王喆.商标注册同日申请的审查及注意事项[J].中华商标,2017,(1):29.