中华人民共和国最高人民法院

民 事 裁 定 书

（2017）最高法民辖终260号

上诉人（原审被告）：天津游吉科技有限公司。

法定代表人：谢斐。

委托诉讼代理人：傅钢。

委托诉讼代理人：张玲娜。

上诉人（原审被告）:上海数龙科技有限公司。

法定代表人：张蓥锋。

委托诉讼代理人：傅钢。

委托诉讼代理人：张玲娜。

上诉人（原审被告）：深圳市腾讯计算机系统有限公司。

法定代表人：马化腾。

被上诉人（原审原告）：深圳市椰子互娱网络技术有限公司。法定代表人:喻叶。

委托诉讼代理人：商家泉。

委托诉讼代理人：孙茂成。

上诉人天津游吉科技有限公司（以下简称游吉公司）、上海数龙科技有限公司（以下简称数龙公司）、深圳市腾讯计算机系统有限公司（以下简称腾讯公司）因与被上诉人深圳市椰子互娱网络技术有限公司（以下简称椰子公司）侵害著作权及不正当竞争纠纷一案，不服天津市高级人民法院(2017)津民初13号、(2017)津民初13号之一民事裁定，向本院提起上诉。

游吉公司上诉称，椰子公司无证据证明游吉公司与本案具有实质争议，不应依据游吉公司确定本案管辖。在确定案件管辖法院时应加强对被告资格的审查，一案有数个被告的，应当以与原告有实质争议的被告确定管辖，防止当事人虚设被告，争抢案件管辖权。依据游吉公司的证据，涉案游戏《传奇世界》手游的著作权人为数龙公司，运营商为腾讯公司。游吉公司既不参与开发也不参与运营或宣传，无任何侵权行为。椰子公司提交的证据4为一份不知来源的协议草稿邮件，该证据的合法性、真实性存在瑕疵，邮件发件人、收件人及制作人均不明确，协议草稿未加盖公章，可能被修改、伪造，不应作为认定游吉公司构成侵权的证据，故游吉公司不是本案适格被告，不应依据游吉公司所在地确定本案管辖。鉴于椰子公司与数龙公司的关联公司就同一标的已于2016年12月向上海知识产权法院分别提起本诉和反诉──案号为(2016)沪73民初893号，且两个案件事实以及法律关系存在重大关联，为节约审判资源，避免判决结果冲突，本案应移送至上海知识产权法院审理。综上，请求法院裁定：撤销天津市高级人民法院（2017）津民初13号民事裁定，将本案移送至上海市知识产权法院进行审理；本案的上诉费用由椰子公司负担。

数龙公司上诉称，本案相关事实及法律关系与上海知识产权法院正在审理的一个案件具有关联性。椰子公司主张其参与开发《传奇世界》手游侵犯其享有著作权的《牛玩传奇经典版手机游戏软件》（屠龙在手OL）的主张，按其逻辑属于自己告自己参与开发游戏侵权的情形。椰子公司的诉讼请求不仅与其在先的主张自相矛盾，本案所涉及的案件事实、法律关系还与上海知识产权法院的在审案件具有连续性和关联性。椰子公司提交的证据4存在严重瑕疵，游吉公司不存在任何侵权行为，不是本案适格被告，故不应根据游吉公司住所地确定管辖法院，本案应移送上海知识产权法院审理。综上，请求法院裁定：撤销天津市高级人民法院（2017）津民初13号民事裁定，将本案移送至上海市知识产权法院进行审理；本案的上诉费用由椰子公司负担。

腾讯公司上诉称，椰子公司虚列游吉公司为被告，虚构法律关系，恶意制造管辖连接点，以达到由天津市高级人民法院审理本案的目的。游吉公司既没有参与涉案游戏的开发，也没有参与运营，与本案没有任何实质关联，不应作为管辖连接点。涉案游戏《传奇世界》手游的著作权人为数龙公司，运营商为腾讯公司。椰子公司在起诉状及证据目录中主张游吉公司“谎称”或“虚假宣传”其是《传奇世界》的开发者，即椰子公司明知游吉公司并非涉案游戏的开发者，还将其作为侵权被告提出诉讼，属于自相矛盾。游吉公司不属于本案的适格被告。椰子公司提交的与游吉公司相关的证据为证据3，即第三方网站久游网(××/)上显示的一款《传奇世界》游戏宣传页面，页面上标注开发者为游吉公司。该游戏不能确定为涉案游戏，其标注的真实性亦无法确认，不能证明游吉公司为涉案游戏开发商。此外，椰子公司还提交了证据4，即一封QQ邮箱中的邮件附件，该证据存疑且来源不明，不能作为确定管辖的依据。并且，数龙公司的关联公司与椰子公司就同一标的已向上海知识产权法院分别提起本诉与反诉，该案与本案具有关联性。为节约审判资源，避免判决结果之间的冲突，本案应移送至上海知识产权法院。综上，请求法院裁定：撤销天津市高级人民法院（2017）津民初13号之一民事裁定，将本案移送至上海市知识产权法院进行审理；本案的上诉费用由椰子公司负担。

本院经审查认为，《中华人民共和国民事诉讼法》第二十八条规定：“因侵权行为提起的诉讼，由侵权行为地或者被告住所地人民法院管辖。”该法第三十五条规定：“两个以上人民法院都有管辖权的诉讼，原告可以向其中一个人民法院起诉；原告向两个以上有管辖权的人民法院起诉的，由最先立案的人民法院管辖。”本案中，根据椰子公司一审起诉时提交的证据，广州爱九游信息技术有限公司运营的第三方网站久游网（××/）显示《传奇世界》手游的开发者为游吉公司，经北京长安公证处公证的邮件证据合同草稿中也显示了游吉公司的名称，据此，椰子公司将游吉公司列为被告之一，未违反法律的规定。至于椰子公司提交的上述证据是否具有证明力，游吉公司是否构成侵害椰子公司著作权及不正当竞争，属于实体审理的范围。本案椰子公司提起侵害著作权及不正当竞争之诉，属于因侵权行为提起的诉讼，根据上述法律的规定，应由侵权行为地或者被告住所地人民法院管辖。椰子公司选择向被告之一游吉公司所在地的天津市高级人民法院起诉，该院对本案具有管辖权。

游吉公司、数龙公司、腾讯公司主张本案与上海知识产权法院正在审理的一个案件具有关联性，本案应移送上海知识产权法院审理。鉴于游吉公司、数龙公司、腾讯公司所主张的上海知识产权法院正在审理的案件与本案案由、案件事实及诉讼主体均不相同，两案不属于基于同一法律事实、同一法律关系产生的纠纷，因此，天津市高级人民法院认定作为被告之一的游吉公司住所地人民法院对本案具有管辖权，并驳回游吉公司、数龙公司、腾讯公司对本案管辖权提出的异议并无不当。游吉公司、数龙公司、腾讯公司关于天津市高级人民法院对本案不具有管辖权、本案应移送上海知识产权法院审理的上诉主张缺乏事实和法律依据，本院不予支持。

综上，依照《中华人民共和国民事诉讼法》第一百七十条第一款第一项、第一百七十一条规定，裁定如下：

驳回上诉，维持原裁定。

审判长　　秦元明

审判员　　李　嵘

审判员　　马秀荣

二〇一七年九月十一日

书记员　　王　晨