

РЕШЕНИЕ

№ 5304

гр. София, 16.08.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 72 състав,
в публично заседание на 18.05.2022 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Ева Пелова

при участието на секретаря Зорница Димитрова, като разгледа дело номер **924** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл. 145 и сл. от Административнопроцесуалния кодекс / АПК /, вр. чл. 84, ал. 1 от Закона за марките и географските означения /ЗМГО/.

Образувано е по жалба на [фирма] със седалище и адрес на управление [населено място], представлявано от управителя В. А. П., срещу Решение № РС-342-[1]/26.11.2021 г. на председателя на Патентното ведомство на Република България /ПВРБ/, с което на основание чл.75, ал.10, т.4 от ЗМГО е отменено решение от 28.04.2021 г. на състав по опозиции в частта относно всички стоки от клас 3 и за част от стоките от клас 5 на МКСУ, за които е заявена марка с вх. № 154171 R., словна и го връща за повторно разглеждане.

Наведените и аргументирани подробно в жалбата основания за незаконосъобразност и неправилност на акта, като постановено при нарушение на материалния закон, са основания за оспорване на административни актове по чл. 146, т. 4 и т. 5 от АПК. Иска се отхвърляне на Решение № РС-342-[1]/26.11.2021 г. на председателя на Патентното ведомство и приемане на решението от 28.04.2021 г. на състава на опозиции като правилно и законосъобразно. Прави се искане за отхвърляне напълно на опозиция №70127246/17.09.2019 г., регистриране на марката „R.” по отношение на всички заявени стоки и услуги, заличаване на марките на опонента от регистъра в целите класове 3 и 5 поради неизползване в предходен 5-годишен срок и присъждане на всички направени разноски, свързани с производството пред ПВРБ. Претендират се разноски за настоящото производство.

Ответникът – председателят на Патентно ведомство чрез процесуалния си представител моли съда да отхвърли жалбата срещу процесното решение на председателя на Патентно ведомство и да постанови решение, с което да го потвърди. Претендира юрисконсултско възнаграждение.

Заинтересованата страна – А. С. Р. А. Ф. А.С.Р.А.Ф. S.p.A., представлявана от адв. Б., моли жалбата да бъде отхвърлена, а решението на Председателя на Патентното ведомство – потвърдено. Сочи се, че жалбата е неоснователна в частта, в която се иска от съда да „отрегистра/заличи“ марките R. на опонента, а искането да бъде осъдена заинтересованата страна за направените в административното производство разноски било недопустимо, тъй като заинтересованата страна не носи отговорност за решения на административния орган. Твърди се, че не е нужно доказване на реално използване на марката. Наведени са подробни съображения във връзка с отделните доказателства за реално използване, представени в производството пред Патентното ведомство. Изложени са подробни аргументи и относно сходството на по-ранните марки „P.“ и „P. И.“ със заявената марка „R.“. Прави искане оспореното решение да бъде оставено в сила, като правилно и законосъобразно, претендира разноски.

Съдът, след като обсъди релевираните с жалбата и представените писмени становища от страните основания, доводите на страните в съдебно заседание, прецени събраните по делото доказателства и служебно, на основание чл. 168, ал. 1, вр. чл. 146 от АПК, провери изцяло законосъобразността на обжалвания акт, намира за установено следното от фактическа страна:

На 07.03.2019 г. дружеството [фирма] е депозирало заявка за регистрация на марка „R.“ №154171 в Патентното ведомство на Република България.

На основание чл.38б, ал.1 от Закона за марките и географските означения /ЗМГО/ (отм.), съответстващ на чл. 52, ал. 1 от ЗМГО е подадена опозиция входящ №70127246/17.09.2019 г. срещу регистрацията на горесцитираната марка от А. С. Р. А. Ф. А.С.Р.А.Ф. S.p.A, която се основава на по-ранни марки: международна регистрация на марка R., словна, с рег. № 810571, с териториално разширение за територията на България от 18.10.2005г., и прието действие за стоки от клас 05 от МКСУ; международна регистрация на марка R., словна, с рег. № 1199851, с териториално разширение за България от 07.05.2015г., и прието действие за стоки от клас 03 от МКСУ; международна регистрация на марка R., словна, с рег. № 1199851 с посочване на ЕС и дата на международна регистрация 12.12.2013 г. и прието действие за стоки от клас 03 от МКСУ; национална регистрация на марка P., словна, с рег. № 77573, заявена на 23.09.2009г. и регистрирана на 23.09.2011 г. за стоки от клас 05 от МКСУ; национална регистрация на марка R. EASY, словна, с рег. № 77560, заявена на 23.09.2009 г. и регистрирана на 16.09.2011 г. за стоки от клас 05 от МКСУ; национална регистрация на марка P. И., словна, с рег. № 77559, заявена на 23.09.2009 г. и регистрирана на 16.09.2011 г. за стоки от клас 05 от МКСУ.

На заявителя и на опонента е предоставен тримесечен срок по чл.38г, ал.2 от ЗМГО (отм.) за постигане на споразумение. В рамките на този срок споразумение не е депозирано.

С писмо вх. № 70143898/05.05.2020 г. са постъпили доказателства за реално използване на следните по-ранни марки: международна регистрация на марка №810571 R.; национална регистрация на марка с рег. №77573 P.; национална регистрация на марка с рег. №77560 R. EASY; национална регистрация на марка с рег. №77559 P. И.. Приложени са 34 бр. фактури като доказателство за продажба от

[фирма] на стоки с марки R. EASY и R. на клиенти, 9 бр. снимки на стр. от брошури/каталози в периода 2015-2018 г., 9 бр. фактури за телевизионна реклама, 2 бр. фактури и 5 бр. сертификати за излъчване на радио реклама, 12 бр. фактури за интернет реклама, 2 бр. фактури за външна реклама, 1 бр. фактура за брандиране на фитнес центрове, 2 бр. снимки на стр. от списание „Коса и красота“ и 1 бр. фактура за печатна реклама.

С Решение от 28.04.2021 г. опозиционният състав е оставил без уважение опозицията подадена срещу регистрацията на заявената марка “R.”, вх. №154171/07.03.2019 г., по отношение на всички атакувани стоки. Подадена е жалба с вх. №BG/N/2019/154171-[9]/22.06.2021 г. от А. С. R. А. F. A.C.R.A.F. S.p.A срещу решението.

На основание Заповед №3-618-[1]/24.06.2021 г. на председателя на Патентното ведомство е определен състав по спорове за разглеждане на жалбата във връзка със заявка за регистрация на марка с вх. № 154171 R., словна. След преценка на доказателствата, представени в производството съставът е приел, че обжалваното решение следва да бъде оставено в сила по отношение на стоките „отрова за плъхове; препарати за стерилизиране на почвата; препарати за унищожаване на вредни растения; препарати за унищожаване на гъба, причиняваща сухо гниене; препарати за унищожаване на мишки; хербициди; химически препарати за лечение на болести, засягащи лозови насаждения; химически препарати за лечение на болести по зърнени култури; химически препарати против пшенична главня" от клас 5 на МКСУ и отменено за всички стоки от клас 3 и за останалите стоки от клас 5 на МКСУ на заявената марка.

На основание чл. 75, ал. 12 от ЗМГО, председателят на Патентно ведомство на Република България е взел решение, с което е оставил без уважение жалба вх. № BG/N/2019/154171-[9]/22.06.2021 срещу решение от 28.04.2021 г. на състав по опозиции по отношение на стоките: „отрова за плъхове; препарати за стерилизиране на почвата; препарати за унищожаване на вредни растения; препарати за унищожаване на гъба, причиняваща сухо гниене; препарати за унищожаване на мишки; хербициди; химически препарати за лечение на болести, засягащи лозови насаждения; химически препарати за лечение на болести по зърнени култури; химически препарати против пшенична главня"

от клас 5 на МКСУ във връзка със заявка за регистрация на марка с вх. № 154171 R., словна и е отменил Решение от 28.04.2021 г. на състав по опозиции в частта относно всички стоки от клас 3 и за стоките „адстрингенти за медицински цели; адхезивен пластир; адхезиви за зъбни протези; адхезиви за мухоловки; адхезивни ленти за медицински цели; акарициди; аконитин; албуминни хранителни добавки; алгинати за фармацевтични цели; алгинатни хранителни добавки; алгициди; алдехиди за фармацевтични цели; алкални йодиди за фармацевтични цели; алкалоиди за медицински цели; алкохол за фармацевтични цели; алуминиев ацетат за фармацевтични цели; аминокиселини за ветеринарни цели; аминокиселини за медицински цели; аналгетици; анестетици; антибактериален сапун; антибактериални лосиони за след бръснене;

антибактериални препарати за измиване на ръце; антибиотици; антикриптогамни препарати; антиоксидантни таблетки; антипаразитни каишки за животни; антипаразитни препарати; антипикочни препарати; антипиретици; антисептици; антисептичен памук; антихелминтици; антихелминтни средства; аптечки [преносими] [пълни]; аптечки за първа медицинска помощ [пълни]; асептичен памук; астматичен чай; ацетати за фармацевтични цели; бадемово мляко за фармацевтични цели; бактериални отрови; бактериални препарати с медицинско и ветеринарно приложение; бактериологични препарати за медицински и ветеринарни цели; бактерициди; балсами за медицински цели; балсамни препарати за медицински цели; бебешки пелени; безникотинови цигари за медицински цели; белтъчни препарати за медицински цели; белтъчни хранителни вещества за медицински цели; билкови екстракти за медицински цели; билкови чайове за лечебни цели; бинтове за превързват; биологични препарати за ветеринарни цели; биологични препарати за медицински цели; биологични тъканни култури за ветеринарни цели; биологични тъканни култури за медицински цели; биоциди; бисмутов основен нитрат за фармацевтични цели; бисмутови препарати за фармацевтични цели; бонбони за медицински цели; бонбони за премахване дъха на тютюн, за фармацевтични цели; брашно за фармацевтични цели; бром за фармацевтични цели; бронхоразширяващи препарати; бульони за бактериологични култури; вагинални промивки за медицински цели; вазелин за медицински цели; ваксини; варови препарати за фармацевтични цели; вата за медицински цели; везикатори [лекарства, предизвикващи кожни мехури]; ветеринарни препарати; винен камък [тартарат] за фармацевтични цели; витаминни добавки под формата на пластири; витаминни препарати; вода за уста за медицински цели; водороден пероксид за медицински цели; въглен, дървесен, за фармацевтични цели; газове за медицински цели; голова киселина за фармацевтични цели; гащи, абсорбиращи, за хора, страдащи от инконтиненция; гащи, дамски, плътноприлепващи, за менструация; гваякол за фармацевтични цели; гелове за сексуална стимулация; глицерин за медицински цели; глицерофосфати; глюкоза за медицински цели; глюкозни хранителни добавки; гривни, напоени с репелент срещу насекоми; гума за стоматологични цели; гумигут [млечен сок от тропическо растение] за фармацевтични цели; гурунбалсам за медицински цели; гъби за лекуване на рани; дамски превръзки; дезодоранти за облекло и текстил; дезинфектанти; дезинфектанти за хигиенни цели; дезинфектанти за химични тоалетни; дезинфектиращ сапун; дезинфекционни постили; дезинфекционни стикове; дезодоранти

за ароматизиране на въздуха; дезодоранти, с изключение на такива за хора или животни; дермален филър за инжектиране; детергенти за медицински цели; диагностични препарати за ветеринарни цели; диагностични препарати за медицински цели; диастаза за медицински цели; деагностични реагенти за биомаркери за медицински цели; дигестиви за фармацевтични цели [препарати за подобряване на храносмилането]; дигиталин [препарат от напръстник - digitalis]; диетични вещества за медицински цели; диетични добавки с козметичен ефект; диетични напитки за медицински цели; диетични храни за лечебни цели; диетични хранителни препарати за лечебни цели; добавки за фураж за лечебни цели; дрожди за фармацевтични цели; дъвки за медицински цели; евкалипт за фармацевтични цели; евкалиптол за фармацевтични цели; екстракт от хмел за фармацевтични цели; еликсири [фармацевтични препарати]; ензими за ветеринарни цели; ензими за медицински цели; ензимни препарати за ветеринарни цели; ензимни препарати за медицински цели; ензимни хранителни добавки; естери за фармацевтични цели; етери за фармацевтични цели; желатин за медицински цели; живачни мехлеми; животински промивки; жожоба [лечебна]; захар за медицински цели; зъболекарски абразиви; зъболекарски амалгами; зъболекарски амалгами от злато; зъболекарски лак; зъболекарски материали за вземане на отпечатък; зъболекарски цимент; изотопи за медицински цели; инсектициди; инсектицидни ветеринарни промивки; инсектицидни шампоани за животни; имуностимуланти; ирландски лишей за медицински цели; йод за фармацевтични цели; йодиди за фармацевтични цели; йодна тинктура; йодоформ; капсули за лекарства; казеинови хранителни добавки; кал за бани; калиеви соли за медицински цели; каломел [фунгициди]; камфор за медицински цели; камфорова помада за разтриване; камфорово масло за медицински цели; кантаридис [прах от изсушена испанска муха]; капсули за употреба във фармацевтиката, изработени от полимери на основата на дендример; капсули за фармацевтични цели; квасиа [растение] за медицински цели; квебрахо [дърво] за медицински цели; кедрово дървото инсектициден репелент; кисел калиев тартарат [винен камък], за фармацевтични цели; киселини за фармацевтични цели; кислород за медицински цели; кислородни бани; клечки с памук за медицински цели; кокаин; колизор (разтвор за очи); колаген за медицински цели; колодиум за фармацевтични цели; компреси; копър за медицински цели; копърено масло за медицински цели; кора от *galipea febrifuga* [южноамериканско тропическо дърво] за медицински цели; кора от кондуранго за медицински цели; кори за фармацевтични цели; костен цимент за

хирургически и ортопедични цели; креозот за фармацевтични цели; кротонова кора; кръв за медицински цели; кръвна плазма; кръвоспиращи препарати; култури микроорганизми

за медицински или ветеринарни цели; кураре; лаксативи [слабителни средства]; лактоза; лапи; ларвоунищожавачи препарати; лейкопласти; лекарства; лекарства за ветеринарни цели; лекарства за мазоли; лекарства за облекчаване на констипация; лекарства за стоматологични цели; лекарства за хуманни цели; ленено брашно за фармацевтични цели; ленено масло като хранителна добавка; ленено семе за фармацевтични цели; лепило за ловене на мухи; лецитин за медицински цели; лецитинови хранителни добавки; лечебен чай; лечебна кал; лечебна утайка [кал]; лечебни билки; лечебни храни за животни; линт, късовлакнест памук, за медицински цели; лиофилизирано месо пригодно за медицински цели; лиофилизирана храна пригодена за медицински цели; лозенги за фармацевтични цели; лосиони за ветеринарни цели; лосиони за коса за медицински цели; лосиони за фармацевтични цели; лубриканти за интимни цели; лупулин [прашец на хмел] за фармацевтични цели; магнезиев оксид за фармацевтични цели; мазнини [консистентни] за ветеринарни цели; мазнини [консистентни] за медицински цели; малц за фармацевтични цели; мангрова кора за фармацевтични цели; марля за превръзки; масажни мехлеми или масла; масажни свещи за терапевтични цели; материали за запълване на зъби [за пломби]; медицински инфузии; медицински корени; медицински масла; медицински напитки; медицински препарати за отслабване; медицински препарати, стимулиращи растежа на косата; медицински сапун; медицински спирт; мелисова вода за

фармацевтични цели; мента за фармацевтични цели; ментол; мехлем, използван при измръзване на части от тялото, за фармацевтични цели; мехлеми за слънчево изгаряне; мехлеми за фармацевтични цели; минерална вода за медицински цели; минерални водни соли; минерални хранителни добавки; миробаланова кора за фармацевтични цели; млечна захар [лактоза]; млечна мазнина; млечно брашно за бебета; млечни ферменти за фармацевтични цели; мляко на прах за бебета; моделиращ восък за стоматолози; молив за брадавици; мораво рогче за медицински цели; морска вода за лечебни бани; мушама за медицински цели; напитка от малцово мляко за лечебни цели; наркотици; наркотици за медицински цели; натриев бикарбонат за фармацевтични цели; натриеви соли за медицински цели; небетшекер за медицински цели; невролептични средства; никотинова дъвка за отказване от тютюнопушене; никотинови пластири за отказване от тютюнопушене; нишесте за диетични или

фармацевтични цели; нутрацевтични препарати за терапевтични или медицински цели; оловна [куршумена] вода; опиати; опиум; органотерапевтични препарати; отвари от билки за фармацевтични цели; отпадъци при преработване на житни култури [за медицински цели]; отрови; отслабващ чай за медицински цели; охлаждащи спрейове за медицински цели; очистителни; очистителни средства; очни промивки за медицински цели; памук за медицински цели; паразитициди; пасти за зъби за медицински цели; постили за фармацевтични цели; пектин за фармацевтични цели; пелени за домашни любимци; пелени за инконтиненция; пепсин за фармацевтични цели; пептони за фармацевтични цели; перлена пудра за медицински цели; пестициди; пиретрум на прах; пиявици за медицински цели; подложки, меки, при кърмене; подложки, меки, при подуване на палеца на крака; подплати за панталони [хигиенни]; помади за медицински цели; порцелан за стоматологични протези; почистващи препарати за контактни лещи; превръзки [лечебни]; превръзки за очи за медицински цели; предварително напълнени спринцовки за медицински цели; препарати за баня, лечебни; препарати за лечение на акне; препарати за лечение на въшки [педикулоза]; препарати за лечение на изгаряния; препарати за мазоли; препарати за намаляване на сексуалната активност; препарати за облекчаване поникването на зъби; препарати за предпазване от молци; препарати за пречистване на въздуха; препарати за промиване за медицински цели; препарати за третиране на измръзнали места; препарати за унищожаване на вредни животни; препарати за унищожаване на личинки; препарати за унищожаване на мухи; препарати за унищожаване на паразити; препарати от алое вера за фармацевтични цели; препарати от микроорганизми за медицински или ветеринарни цели; препарати, съдържащи микроелементи за хуманни и ветеринарни цели; промивки за едър рогат добитък [инсектициди]; промивки за кучета [инсектициди]; прополис за фармацевтични цели; протеинови добавки за животни; протеинови хранителни добавки; пръстени [защитни] при мазоли за крака; пръчици от сладник за фармацевтични цели; пургативи; пчелно млечице [за медицински цели]; радий за медицински цели; радиоактивни вещества за медицински цели; разтвори за контактни лещи; разтворители за премахване на адхезивни пластири; разяждащи вещества за фармацевтични цели; разяждащи моливи; раменни превръзки за хирургични цели; растителни екстракти за фармацевтични цели; реактивна хартия за ветеринарни цели; реактивна хартия за медицински цели; ревенени корени за фармацевтични цели; рентгенови контрастни вещества за медицински цели; репеленти за кучета; репеленти за

насекоми; рибено масло; рибна храна за медицински цели; рициново масло за медицински цели; сарсапарила [вид лоза] [за медицински цели]; семенна течност за изкуствено оплождане; серен прах за фармацевтични цели; серни стикове [дезинфектанти]; серотерапевтични лекарства; серуми; сикативи [изсушаващи агенти] за медицински цели; синап за фармацевтични цели; синапени лапи; синапени пластири; синапено масло за медицински цели; сиропи за фармацевтични цели; слабително средство от корена на мексиканско растение; сладник [сладък корен] за фармацевтични цели; смола за медицински цели; соли за баня за медицински цели; соли за вдишване; соли за медицински цели; соли за минерални водни бани; сплави на благородни метали за стоматологични цели; спомагателни добавки за медицински цели; средства против изпотяване; средства против изпотяване на крака; средства, потискащи апетита, за медицински цели; стволони клетки за ветеринарни цели; стволони клетки за медицински цели; стерилизиращи почвата препарати; стерилизиращи препарати; стероиди; стрихнин; сулфонамиди [лекарства]; супозитории; сухи шампоани за медицински цели; сънотворни средства; таблетки за отслабване; таблетки за потискане на апетита; таблетки за тен; тампони за менструация; тамян, като инсектициден репелент; терапевтични препарати за бани; термална вода; терпентин за фармацевтични цели; терпентиново масло за фармацевтични цели; тимол за фармацевтични цели; тинктури за медицински цели; тинтява за фармацевтични цели; тоалетни препарати за медицински цели; тонизиращи средства [лекарства]; транквилизатори [успокоителни]; транспланти [живи тъкани]; треви за пушене за медицински цели; тъкани, импрегнирани с фармацевтични лосиони; тютюневи екстракти [инсектициди]; успокоителни средства [седативи]; фармацевтични препарати; фармацевтични препарати за грижа за кожата; фармацевтични препарати за лечение на пърхут; фармацевтични препарати за лечение на слънчево изгаряне; фенол за фармацевтични цели; ферменти за фармацевтични цели; фитотерапевтични препарати за медицински цели; формалдехид за фармацевтични цели; фосфати за фармацевтични цели; фумиганти за медицински цели; фунгициди; хартия за ловене на летящи насекоми; хартия за синапени лапи; хартия за синапени пластири; хартия, устойчива на молци; хематоген; хемоглобин; хемороидни препарати; хемостатични моливи; хигиенни дамски гащи; хигиенни мъжки гащи; хигроскопичен памук; хигроскопична вата; хидрастин; хидрастинин; химико-фармацевтични препарати; химически контрацептиви; химически препарати за ветеринарни цели; химически препарати за диагноза на бременност; химически препарати за лечение на филоксера; химически

препарати за медицински цели; химически препарати за третиране на плесен; химически препарати за фармацевтични цели; химически проводници за електрокардиографски електроди; химически реагенти за медицински или ветеринарни цели; хинин за медицински цели; хининова кора за медицински цели; хинолин за медицински цели; хирургически импланти състоящи се от живи тъкани; хирургически лепила; хирургични превръзки; хлоралхидрат за фармацевтични цели; хлорирано антраценово масло [паразитицид]; хлороформ; хляб за диабетици; хомогенизирана храна пригодена за медицински цели; хормони за медицински цели; храна за бебета; храни за кърмачета; хранителни вещества за микроорганизми; хранителни добавки; хранителни добавки за животни; хранителни добавки от акай на прах; хранителни добавки от дрожди; хранителни добавки от ленено семе; хранителни добавки от пшенични зародиши; хранителни добавки от пчелно млечице; хранителни среди за бактериологични култури; хранителни добавки от полени; хранителни добавки от прополис; целулозни естери за фармацевтични цели; целулозни етери за фармацевтични цели; цимент за животински копита; цинхона за медицински цели [хининова кора, хинин]; шампоани за домашни любимци за медицински цели; шампоани за медицински цели; шампоани против въшки; ядливи растителни влакна [нехранителни]"

от клас 5 на МКСУ, за които е заявена марка с вх. № 154171 R., словна и е върнал административната преписка за повторно разглеждане.

При приемане на процесното решение ответникът е изследвал идентичността и сходството на стоките и услугите на заявената и по-ранните марки, като е отчел тяхното естество и предназначение, дали са допълващи или конкуриращи се (удовлетворяват ли едни и същи или сходни потребности), релевантен кръг от потребители и др. фактори. При направения анализ на стоките и услугите на сравняваните марки, председателя на ПВ приел за установено, че по-ранната марка с IR №1199851 R. с посочване на ЕС е защитена за пълния списък от стоките от клас 3 на МКСУ, поради което между противопоставените стоки е налице пълна идентичност. Също така е приел, че почти всички стоки в обхвата на клас 5 на атакуваната марка са идентични или сходни с тези в обхвата на закрила на по-ранните марки, тъй като могат да бъдат включени в широкия термин „фармацевтични продукти“. Ответникът е направил извод, че сходното предназначение, еднаквите канали на дистрибуция и места за продажба на тези продукти, еднаквото предназначение и релевантния кръг от потребители е причина за идентичност и сходство в конкретния случай.

При фонетичното изследване на марките е установено, че разликата в

последните букви „-ЕК“ и “GIN” не може да преодолее сходството между знаците, произтичащо от факта, че първите пет букви в знаците съвпадат. Установените прилики между марките се запазват в паметта на средния потребител повече, отколкото техните разлики. Отгук релеватните потребители логично могат да приемат, че горесцитираните стоки, означени с по-късната марка, произхождат от притежателя на по-ранните марки или икономически свързано с него лице, което изпълнява концепцията за вероятност за объркване по отношение на търговския произход.

Жалбата е ПРОЦЕСУАЛНО ДОПУСТИМА, като подадена в срок, от лице заявител на марката в производството пред административния орган, срещу акт с неблагоприятно за него съдържание, а по същество е НЕОСНОВАТЕЛНА, поради следните съображения:

Съгласно §5, ал. 1 от ПЗР на ЗМГО, новият закон се прилага за заявките за регистрация на марки и географски означения, по които няма влязло в сила решение до влизането му в сила.

Оспореният административен акт е издаден от компетентен орган – председателят на Патентно ведомство, съобразно правомощията, предвидени в чл.75, ал.4 ЗМГО. Решението е издадено в предвидената от закона форма и съдържа необходимите реквизити – наименование на органа, наименование на акта, адресат на акта, правни и фактически основания за издаването му, разпоредителна част, дата на издаване и подпис, указания относно срока и реда за обжалване.

При издаване на обжалвания административен акт не са допуснати съществени нарушения на административнопроизводствените правила, които да са ограничили правото на защита на оспорващия и да са препятствали възможността му адекватно да я организира. Съгласно трайно установената практика на Върховния административен съд, съществено е това нарушението, при наличието на което да повлияе върху съдържанието на акта, т.е. ако това нарушение не е допуснато, би се стигнало до постановяване на акт с различно съдържание.

Производството е започнало по искане на опонента. Препис от искането е връчено на заявителя, който се е възползвал от дадената му възможност за становище и представяне на доказателства, с което настоящият състав приема, че административният орган е спазил процедурата.

Съгласно легалното определение на чл. 9 от ЗМГО марката е знак, който е способен да отличава стоките или услугите на едно лице от тези на други лица и може да бъде представен графично. Такива знаци могат да бъдат думи, включително имена на лица, букви, цифри, рисунки, фигури, формата на стоката или на нейната опаковка, комбинация от цветове,

звукови знаци или всякакви комбинации от такива знаци. Правото на марка се придобива чрез регистрация, считано от датата на подаване на заявката. Регистрираната марка дава право на нейния притежател да се противопоставя на нейното нерегламентирано използване, да се противопоставя на регистрацията на марки, които са сходни или идентични с неговата марка. В процесния случай е подадена опозиция от притежател на по-ранна марка срещу регистрацията на марка по този закон – чл. 36, ал. 3, т.1, вр. чл. 12, ал. 1, т.2 от ЗМГО.

Съгласно чл. 12, ал. 1, т. 1 от ЗМГО не се регистрира марка която е идентична на по-ранна марка, когато стоките или услугите на заявената и на по-ранната марка са идентични. По-късната марка се счита за идентична на по-ранната, когато възпроизвежда без изменение или добавяне всички нейни елементи, или когато разглеждана в нейната цялост включва разлики , които са толкова незначителни, че могат да останат незабелязани от средния потребител.

Съгласно чл. 12, ал. 1, т. 2 от ЗМГО не се регистрира марка когато поради нейната идентичност или сходство с по-ранна марка и идентичността или сходството на стоките или услугите на двете марки съществува вероятност за объркване на потребителите, която включва възможност за свързване с по-ранната марка.

Член 58, ал. 1 от ЗМГО предвижда, че по искане на заявителя на марката - обект на опозиция, опонентът представя доказателства за реално използване на по-ранната марка във връзка със стоките или услугите, за които е регистрирана, и на които се основава опозицията, през петте години, предхождащи датата на подаване или датата на приоритета на заявката за регистрация на марка - обект на опозиция, или доказателства, че съществуват основателни причини за неизползването ѝ, при условие че по-ранната марка е регистрирана поне 5 години преди датата на заявяване или датата на приоритета на по-късната марка.

Член 58, ал. 2 от ЗМГО определя, че в случаите на по-ранни международни регистрации на марки началото на 5-годишния срок, предвиден като условие за допускане на искането за доказване на реално използване на по-ранната марка по ал. 1, започва от датата на публикация на международната регистрация съгласно чл. 83, ал. 2. В настоящия случай атакуваната марка е заявена на 07.03.2019 г. За да е изпълнено условието на чл. 58, ал. 1 от ЗМГО, по-ранните марки трябва да са регистрирани преди 07.03.2014 г.

От анализа на представените доказателства за употреба по отношение на които е изпълнено изискването на чл.58, ал.1 ЗМГО относно материалноправния период за доказване на факта на реалното използване

на по-ранните марки на опонента се установява, че използването на знаците „R./P.“ и “R. EASY/P. И.“ във връзка с посочените стоки „вагинален разтвор, гранули за вагинален разтвор, дамски душ“, включващи се в общата категория „фармацевтични препарати“ от списъка на стоки от клас 5 на МКСУ, за които са регистрирани по-ранните марки с рег. №77573, рег. №77560 и рег. №77559, както и в общата категория „Противовъзпалителни и болкоуспокояващи фармацевтични препарати, по специално за гинекологична употреба“, за която е регистрирана по-ранната марка с IR №810571, са използвани на територията на Република България в относимия за производството период от 07.03.2014 г. до 07.03.2019 г.

Правото на марка се придобива чрез регистрация, считано от датата на подаване на заявката. Регистрираната марка дава право на нейния притежател да се противопоставя на нейното нерегламентирано използване, да се противопоставя на регистрацията на марки, които са сходни или идентични с неговата марка. При опозиция, подадена от притежателя на по-ранна марка по смисъла на чл. 12, ал. 2 и ал. 3 от ЗМГО, не се регистрира марка, когато поради нейната идентичност или сходство с по-ранна марка и идентичността или сходството на стоките или услугите на двете марки съществува вероятност за объркване на потребителите, която включва възможност за свързване с по-ранната марка /чл. 12, ал. 1, т. 2 от ЗМГО/. Следователно, за да настъпи предполагаемият резултат - объркване на потребителите, разпоредбата на чл. 12, ал. 1, т. 2 от ЗМГО, предполага кумулативното наличие на две условия, всяко от тях в две възможни степени - идентичност или сходство, и то както между марките, така и между стоките/услугите, за които се отнасят. В този смисъл, за да се прецени дали е приложима разпоредбата на чл. 12, ал. 1, т. 2 ЗМГО и дали е налице основание за уважаване на опозицията, е необходимо да се установи дали между заявената марка и по-ранните марки за стоките и услугите от клас 3 и 5, за които се отнасят марките, е налице идентичност или сходство, и съществува ли вероятност за объркване на потребителите, включваща възможност за свързване с по-ранната марка, т. е. опасност потребителите да повярват, че стоките произхождат от едно и също или икономически свързани лица.

При преценката за сходство на стоките/услугите следва да бъдат взети предвид всички относими фактори като тяхното естество, предназначение, начин/метод на употреба, дали са взаимно допълващи се или в конкуренция едни с други, техните потребители и обичайният им произход. Най-общо, стоките/услугите могат да бъдат определени като

сходни, когато притежават общи характеристики. Наличието на някой общ елемент може да създаде еднакво визуално и смислово впечатление, и поради неговата идентичност или сходство с марката и идентичността на стоките или услугите на марката и знака, съществува вероятност за объркване на потребителите, която включва възможност за свързване на знака с марката. В процесния случай, воден от изложеното в Решение РС-342-[1]/26.11.2021 г. на председателя на Патентното ведомство, съдът приема за безспорно установено, че между голяма част от стоките на марките в конфликт е налице идентичност или сходство.

Според определението дадено в чл. 9, ал. 1 от ЗМГО марката е знак, който е способен да отличава стоките или услугите на едно лице от тези на други лица и може да бъде представен графично. Във второто изречение на чл. 9 е предвидено, че такива знаци могат да бъдат думи, включително имена на лица, букви, цифри, рисунки, фигури, формата на стоката или на нейната опаковка, комбинация от цветове, звукови знаци или всякакви комбинации от такива знаци. Сходството между знаците следва да се преценява не само по себе си, а от гледна точка на вероятност за объркване на потребителите. Сравнението между знаците включва преценка за наличие на фонетично, визуално и смислово сходство, като общата преценка трябва да се основава на цялостното впечатление, което те създават. Тъй като масовият потребител поначало не прави педантично сравнение между марките, за да се прецени риска за объркване между тях, е важно да се прецени сходството, а не различието между марките, защото това е, което остава в паметта и се възстановява във въображението на потребителя. От анализа на цитираните норми следва заключението, че председателят на Патентното ведомство е длъжен да откаже регистрация на марка, когато едновременно са изпълнени следните нормативно установени условия: 1. да е налице регистрирана по-ранна марка по смисъла на чл. 12, ал. 2 и ал. 3 ЗМГО; 2. притежателят на по-ранната регистрирана марка да е подал опозиция в срок от три месеца от публикуване на заявката за регистрация в Официалния бюлетин на ПВ; 3. към датата на подаване на опозицията притежателят на нерегистрираната марка да е подал заявка за регистрацията ѝ; 4. да е налице идентичност или сходство на заявената марка с по-ранна марка и идентичността или сходството на стоките или услугите на двете марки, както и да съществува вероятност за объркване на потребителите, която включва възможност за свързване с по-ранната марка.

По отношение на наличието на визуално сходство между марките следва да се преценява визуалното въздействие на марките, определено от начина на графично представяне на думи, букви, цифри, фигури, рисунки

цветове и др. При визуално сравнение между словни марки, както е в случая, се изследва дали марките споделят значителен брой букви в една и съща последователност, позицията на съвпадащите букви и структурата на знаците. От изложената фактическа обстановка се установява, че всички марки, предмет на настоящото производство са словни. От анализа, направен в процесното решение се установява, че при визуалното възприемане на марката „R.“ и по-ранните марки „R.“, те са изградени от един словен елемент със сходна дължина, съответно атакуваната марка се състои от 7 букви, а по-ранните марки от 8 букви. Между тях е налице и визуално сходство, което се обуславя от това, че споделят 5 общи букви - „R“, „O“, „S“, „A“ и „L“, разположени в идентична последователност, като единствена разлика се установява в буквеното окончание - „-ЕК“ и „-GIN“ в края на думите. По отношение на фонетиката, от процесното решение се установява, че марките споделят сходна вокална структура и ритъм на произнасяне, която се дължи на идентичните букви, като разликите се дължат на различното окончание на думите, както и на допълнителната дума EASY/И. в състава на по ранните марки – “R. EASY” и „Р. И.“, като този елемент се явява описателен в състава на марката и не може да преодолее наличието на фонетично сходство.

На основание изложеното, съдът стига до извод, че жалбата е неоснователна, а оспореното решение е правилно. Ответният орган правилно е преценил вероятността от объркване на потребителите на стоки и услуги, за които са налице по-ранно регистрирани марки. Въз основа на направения анализ правилно е установено, че е налице висока степен на вероятност от объркване, като е възможно средния потребител да свърже заявената за регистрация марка с по-рано регистрираните такива, с притежател дружеството А. С. R. А. F. А.С. R. А. F. S.p.A и е налице сходство по отношение на стоките на противопоставените марки. Предвид изложеното решението следва да бъде оставено в сила.

С оглед изхода от спора, на основание чл. 143, ал. 4 от АПК, в полза на ответника, с оглед своевременно направеното изявление, следва да бъде присъдено юрисконсултско възнаграждение в размер на 100 лева, определен съгласно чл. 78, ал. 8 от ГПК, вр. чл. 143, ал. 4 и чл. 144 от АПК вр. чл. 37, ал. 1 от Закона за правната помощ и чл. 24 от Наредбата за заплащането на правната помощ. Разноски не следва да се присъждат на заинтересованата страна, тъй като макар и претендирани, не е представено доказателство за тяхното извършване и техния размер. По делото не е представен договор за правна помощ, който да установи уговорен хонорар, както и не са представени доказателства за

изплащането на такъв.

Предвид изложеното и на основание чл. 172, ал. 2 от АПК, съдът

Р Е Ш И:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на [фирма] срещу Решение № РС-342-[1]/26.11.2021 г. на председателя на Патентното ведомство на Република България, с което на основание чл.75, ал.10, т.4 от ЗМГО отменя Решение от 28.04.2021 г. на състав по опозиции в частта относно всички стоки от клас 3 и за част от стоките от клас 5 на МКСУ, за които е заявена марка с вх. № 154171 „R.“, словна и го връща за повторно разглеждане.

ОСЪЖДА [фирма], ЕИК:[ЕИК], да заплати на Патентното ведомство на Република България сумата от 100 лева, представляващи разноски за юрисконсултско възнаграждение.

РЕШЕНИЕТО подлежи на обжалване с касационна жалба в 14 - дневен срок от съобщаването му на страните пред Върховния административен съд на Република България.

ПРЕПИСИ да се връчат на страните.

СЪДИЯ: