

Протокол

№

гр. София, 15.04.2024 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 31 състав,
в публично заседание на 15.04.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Веселина Женаварова

при участието на секретаря Розалия Радева, като разгледа дело номер **11422** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

На именното повикване в 14,11 часа /при спазване на процедурата по чл. 142, ал. 1 ГПК във вр. с чл. 144 АПК/ се явиха:

ЖАЛБОПОДАТЕЛЯТ ШУГЪР ИМПЕКС ТРЕЙДИНГ ЕООД, редовно призован, се представлява от адвокат И., редовно преупълномощена от днес.

ОТВЕТНИКЪТ ПРЕДСЕДАТЕЛ НА ПАТЕНТНО ВЕДОМСТВО на РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ, редовно призован, се представлява от юриск. С. с пълномощно по делото.

ЗАИНТЕРЕСОВАНАТА СТРАНА БИАНЧИ КАФЕ ЕООД, редовно призован, се представлява от адвокат К. и младши адвокат К., с пълномощно по делото.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ ПРОФ. Д-Р М. А. М. налице.

Страните: Моля да дадете ход на делото.

СЪДЪТ

О П Р Е Д Е Л И:

ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО.

ДОКЛАДВА постъпило на 03.04.2024 г. по делото заключение по съдебно-маркова експертиза.

СНЕ се самоличността на ВЛ:

М. А. М., 57 г., български гражданин, неосъждана, без дела и родство със страните.

Вещото лице, предупредено за наказателната отговорност по чл.291 НК, обеща да

даде заключение по знание и съвест.

ВЛ: Поддържам представеното от мен заключение.

ВЛ (на въпроси на адв. И. за значението и визуалното възприятие на сравняваните марки в експертизата, за възможността от объркване на потребителя): Сравняваните марки са комбинирани, визуалното въздействие на графичния елемент е от съществено значение. Графичният елемент определя високата степен на доминиране при отчитане на цялостната композиция на марката. Потребителската категория, средният потребител в марковата теория се възприема като добре информиран, внимателен при осъществяване на избора си и в някои категории стоки, проявява и лоялност . В конкретния случай лоялността най-вероятно гравитира към средна до висока степен при избора на географско място, където ще бъде обслужен потребителя, визирам и класа услуги, за които се отнасят марките. Вероятността за объркване трябва да отчете факта, че потребителят прави избора си преди посещение в заведението, тоест марките предварително са отграничени, изборът е направен преди географското положение да бъде фактор в оценката на вероятността от объркване. Европейската практика сочи изискване за наличие на минимален праг на отличителност, за да бъде регистрирана една марка .

ВЛ на въпроси на адв. К.: На страница №№ 6 и 7 от заключението е описанието на композицията на процесната марка „Bianco Caffè“. Посочени са услугите, за които се търси регистрация клас 43 „кафенета“, мястото за консумиране на напитките, географски определено, точно фиксирано и избрано от потребителя. Съгласно европейските норми, практики, когато марките споделят елементи с ниска степен на отличителност , вниманието на потребителя се насочва към другите елементи. Същевременно марката се възприема в нейната цялост , защото потребителската нагласа не е да сравнява и отграничава т.нар. в маркетинга дисклеймер елементи. Потребителят прави общият семантичен анализ на думата „кафе“, въпреки че в документите видях различни тълкувания на думата „кафе“, вкл. и за „кафене“. Субектният носител на преценката е потребителя, а думата „кафе“ е дисклеймер елемент, той няма как да бъде предмет на отличителност за експертите в областта.

При анализа за сходство между марките не можем да отграничим всички други словни елементи и да им придадем нулева относителна значимост в композицията на марката. Освен това на първа позиция отляво при процесната марка имаме образен елемент две трети и половина кафена чашка, което привлича вниманието на потребителя, защото е от ляво и е на първа позиция. Оттук правя заключение за средна степен на сходство (със словната марка) поради наличието и на други елементи в процесния комбиниран знак. На стр. 7 съм посочила доминиращите елементи: „BIANCO“ и стилизирано изображение на кафена чашка. Визуалната им доминация е равностойна поради позицията на изобразителния елемент на първо място и привличаща вниманието на потребителя, както и това, че подчертава знака, а носителят на разграничителната функция е доминиращия елемент стилизираното изображение на кафената чашка, преливаща в буквата „В“. Същевременно „BIANCO“ може да се свърже с известно бяло вино, може да се възприеме като име на човек, но не допускам влагане на толкова много съждения в средния потребител. Марката е с ниска степен на отличителност в контекста на приоритетно словно. В конкретния случай, степента на отличителност за услугите кафене, ресторантьорство при сравнението между марки вх. No 159695 BIANCO caffe, комбинирана и марки с рег. No 62725, BIANKA, словна, изводът е средна към висока степен на сходство поради наличието на словен елемент BIANCO и BIANKA, за което излагам хронологично свързани съждения по темата.

На стр.стр. 8 и 9 е допусната техническа грешка, имала съм предвид и сравнявам двете комбинирани марки на жалбоподателя Шугър импекс трейдинг ЕООД, заявена на 07.08.2020 г. и на БИАНЧИ кафе ЕООД, заявена на 28.04.2005 г. и регистрирана на 16.07.20007 г. И двете комбинирани марки съдържат кафена чашка, а едната от тях съдържа и зърно кафе. С оглед заявените услуги „кафенета“ , не бих отличила елипсовидният елемент за „зърно кафе“, но приемам, че това е така, прочетох го в материалите. В клас 43 следва да има някакъв изобразителен елемент, който да води до тези услуги, до тази асоциация в потребителя, същевременно чашката кафе в лявата страна на първа позиция води и допринася за разграничителната способност в контекста на услугите от клас 43. Лоялността на потребителя е обвързана с фактора

време, реализирани покупки, периода от време за налагане на марката, но вероятността за объркване е обусловена от това, че потребителят е информиран, избрал е географското място на местата, където ще бъдат означени услугите със съответните две по-ранни марки и процесната марка. Това са местата за консумиране на напитките, географски определено, точно фиксирано и избрано от потребителя.

ВЛ на въпроси на адв. И. дали образните елементи в тези две марки създават асоциация към услугата или към двете марки една към друга: Водещият доминиращ образен елемент е чашката кафе, колкото и бледо да стои. Отличителността на чашката кафе и зърното кафе не променя степента на отличителността на двата знака, а асоциативно навежда към услугите, към връзката на знаците, тоест и едната и другата са свързани с кафе, с кафе обслужване и т.н. Няма претенция по делото за по-ранно използване на по-ранните марки, за придобита отличителност, разпознаваемост, изградена лоялност и т.н. В мотивите на решението на ответника също не се сочи такава. Няма приложени материали, свързани с такава претенция.

Страните: Нямаме повече въпроси. Да се приеме заключението.
СЪДЪТ

О П Р Е Д Е Л И:

ПРИЕМА заключение на вещото лице по съдебно-марковата експертиза; на ВЛ да се изплати възнаграждение в размер на внесен депозит, за което се издаде РКО за сумата от 500,00 лева.

Като взе предвид становищата на процесуалните представители на страните, СЪДЪТ
ОПРЕДЕЛИ:

ПРИКЛЮЧВА СЪДЕБНОТО ДИРЕНЕ.
ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО ПО СЪЩЕСТВО.

Адв. И.: Поддържам становище за неправилност на решението на председателя на Патентното ведомство. В указан от съда срок ще представя писмена защита. Претендирам разноски, за които представям списък.

Юриск. С.: Моля да отхвърлите жалбата като неоснователна и недоказана, а

обжалваното решение на председателя на Патентното ведомство да оставите в сила. Правя възражение за прекомерност на претендираните разноси от жалбоподателя. Претендирам юрисконсултско възнаграждение. В указан от съда срок ще представя писмена защита.

Адв. К.: Моля да отхвърлите жалбата като недоказана, а обжалваното решение на председателя на Патентното ведомство да оставите в сила. В указан от съда срок ще представя писмена защита. Претендирам разноси, за които представям списък

Съдът дава възможност на страните в 10-дневен срок да представят писмени защиты и обяви, че ще се произнесе с решение в законоустановения срок.

Протоколът е изготвен в съдебно заседание, което приключи в 14:36 ч.
СЪДИЯ:

СЕКРЕТАР: