

Протокол

№

гр. София, 05.02.2024 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 25 състав,
в публично заседание на 05.02.2024 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Боряна Петкова

при участието на секретаря Мая Миланова, като разгледа дело номер **10200** по описа за **2022** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

След спазване на разпоредбите на чл. 142, ал. 1 ГПК, във връзка с чл. 144 от АПК, на именното повикване в 12,07 часа се явиха:

ЖАЛБОПОДАТЕЛЯТ „1001 бири“ ЕООД - редовно уведомен от предходното съдебно заседание – явява се управителят на дружеството Х. М. Х. и се представлява от адв. К., с пълномощно по делото.

ОТВЕТНИКЪТ председател на Патентно ведомство (ПВ) на Република България - редовно уведомен от предходното съдебно заседание – представлява се от юрк. С., с пълномощно по делото.

ЗАИНТЕРЕСОВАНАТА СТРАНА „ХК Спирит“ ЕООД - редовно уведомена за днешното съдебно заседание – представлява се от адв. С., с пълномощно по делото.

Явява се ВЕЩОТО ЛИЦЕ доц. д-р Р. Л. Б., с представена по делото съдебно-маркова експертиза.

СЪДЪТ ДОКЛАДВА молба от 05.02.2024 г., от адв. К., пълномощник на жалбоподателя „1001 бири“ ЕООД за отлагане на делото поради негово внезапно заболяване, с прикачени копие от бележка за заплащане на преглед и рецепта.

СТРАНИТЕ (поотделно): Да се даде ход на делото.

СЪДЪТ намира, че не са налице процесуални пречки за даване ход на делото в днешното съдебно заседание, тъй като законът предвижда такава възможност, само ако страната и процесуалният ѝ представител са възпрепятствани едновременно обективно да участват в съдебното заседание. В настоящия случай, законният представител на дружеството жалбоподател и единият от процесуалните ѝ представители са в залата и не възразяват по хода на делото, поради което

**О П Р Е Д Е Л И:
ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО**

ДОКЛАДВА молба от жалбоподателя от 11.01.2024 г., с приложения и подробно описани в нея писмени доказателства.

АДВ. К.: Моля да се приемат доказателствата. Нямаме други доказателствени искания. Водим допуснатите ни свидетели.

ЮРК. С./АДВ. С. (поотделно): Да се приемат доказателствата.

СЪДЪТ

О П Р Е Д Е Л И:

ПРИЕМА под опис представените с молбата на жалбоподателя от 11.01.2024 г. писмени доказателства.

ДОКЛАДВА заключение на съдебно-маркова експертиза, постъпило на 16.01.2024 г., в срока по чл. 199 ГПК

СТРАНИТЕ (поотделно): Не възразяваме да се изслуша заключението на вещото лице в днешното съдебно заседание.

СНЕМА самоличността на вещото лице:

Р. Л. Б. – 67 год., неосъждана, без дела и родство.

Вещото лице, предупредено за наказателната отговорност по чл. 291, ал. 1 НК, обеща да даде вярно и безпристрастно мнение.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Представила съм писмено заключение в срок, което поддържам.

АДВ. К.: На кои марки вещото лице е правило сравнение – на марка с входящ № 144535 „1001 БИРИ 1001 В.“ или съответно марка, с вх. № 147353 100 В.?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: По отношение на по-ранната съм правила сравнение с тази, за която е доказано действително използване.

АДВ. К.: От колко думи се състои марката „1001 бири 1001 В.“ и съответно, от колко „100 beers“?

СЪДЪТ не допуска въпроса.

АДВ. К.: На стр. 3 в заключение, вещото лице казва, че жалбоподателят г-н Х. не е имал предвид числото 1001 в марката си. Кой факт води до това заключение?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Какво е имал предвид жалбоподателят не мога да отгатна. Няма съмнение, че е налице число. Позвала съм се на едно правило от Насоките, че смисълът на една цифра е числото, освен ако не предполага друга концепция. Това е базата, върху която разсъждавам по-нататък. Няма съмнение, че числото е това, което изобразява, но според мен, концепцията на това число не е да се позове на това количество, а да предаде послание за голямо разнообразие и голямо количество. Когато коментирам посланието, имам предвид посланието, което вероятно би стигнало до потребителя, а не мога да отгатна какво е имал предвид създателя.

АДВ. К.: Вещото лице казва, че числата 1001 и съответно 100 са смислово идентични, на какво основание смятате, че са смислово идентични?

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Нямам какво да добавя.

АДВ. К.: Как вещото лице е стигнало до извода за средна степен на визуално сходство, когато едната, видно се състои от капачка, в центъра на която има лого и отстрани са изписани „1001 БИРИ 1001 В.“, а другата е на два реда, на първия 100, на

другия ред beers.

ВЕЩОТО ЛИЦЕ: Аргументите ми са на стр. 5 от заключението и се позовавам на доминиращи отличителни елементи. При много внимателно разглеждане на компонентите, забелязах, че там има визуални елементи и ги определям като визуално пренебрежими, доколкото ми костваше усилия да увеличи марката, за да мога да разгранича какво е нарисувано там. Смятам, че потребителят няма нито мотиви, нито причини да разглежда тези визуални елементи. Това ми даде основание и Насоките позволяват някои елементи да бъдат оценени като пренебрежими и да не участват при даденото сравнение.

АДВ. К.: Моля да не бъде приета. Оспорвам я като необективна и противоречаща. Видимо е, че марките са различни. Моля да бъде допусната повторна тройна експертиза със същите.

ЮРК. С./АДВ. С.: Нямаме въпроси, да се приеме заключението.

СЪДЪТ

О П Р Е Д Е Л И:

ПРИЕМА заключението на вещото лице, на което да се изплати възнаграждение в размер на 600,00 лв. от внесения депозит. Издаде се РКО.

ОСТАВЯ БЕЗ УВАЖЕНИЕ искането за допускане на повторна съдебно-маркова експертиза, тъй като представената е отговорила на всички поставени въпроси, а принципното несъгласие с установените от вещото лице факти не е основание за допускане на повторна експертиза.

СНЕМА самоличността на доведените свидетели, както следва:

О. В. А. – 58 год., неосъждан, без дела и родство.

С. П. Г. – 29 год., неосъждан, без дела и родство.

СЪДЪТ предупреди свидетелите за наказателната отговорност по чл. 290, ал. 1 НК, същите обещаха да говорят истината. Свид. Г. беше изведен от залата.

Разпит на свид. А.:

Аз съм координатор на Общество на колекционерите на бирени артикули в България. Това са хора, които събират всякакви неща, свързани с бира. Познавам много добре дейността и на „1001 БИРИ 1001 В.“ и на „100 beers“. Познавам собствениците и на двете, и с двамата съм приятел. Мога да направя някои разлики между двете. „1001 БИРИ 1001 В.“ предлагат и обикновена бира. В магазина се продават изключително много бири като разнообразие от стилове, марки и държави. Имат магазин на ъгъла на [улица]и [улица]– срещу НДК. Изключително разнообразие от обикновена, стандарта бира и т.н. крафт бира – занаятчийска бира, която се произвежда от по-малки производители, не е промишлено производство, а се прави почти изцяло на ръка. В „1001 БИРИ 1001 В.“ се продава и кафе и др. Под марката „1001 БИРИ 1001 В.“ този е единственият магазин. Там се продават бири, които не могат да се намерят на друго място, защото се внасят от собственика на „1001 бири“. Той е официален представител на съответните марки. Например се сещам за една много интересна финландска пивоварна, която за нашите ширини е доста интересна, има италиански бири, белгийски, холандски, немски, чешки бири, които се внасят от много фирми, но в „1001 бири“ собственикът има интересите да прави това, той посещава компаниите, договаря се и получава официално представителство за България и ги внася тези

продукти в България. Когато застанете пред магазина, ще видите огромна витрина, пълна с брандирани чаши. Не много хора знаят, но различните стилове бира се пият в различни видове чаши. В това отношение, във фирмения магазин, се предлага огромно разнообразие чаши. Чашите са брандирани с марките на бирите, които представляват, но се продават в магазина на „1001 бири“. Има и огромно количество подаръчни комплекти, които предлагат същите бири заедно със съответна чаша, в красива кутия. Под марката „1001 бири“ има отварачки, не съм сигурен за чашите, но бяха, когато се провеждаха тематичните вечери и се ползваха пластмасови чаши с логото „1001 бири“. Знаем, че тези продукти се продават от началото на 2017 г., мисля, че тогава стартира магазинът. Оттогава до сега непрекъснато се разраства асортиментът, непрекъснато се добавят нови интересни бири. Аз, като колекционер, бях много приятно изненадан да намеря бира от Е. в „1001 бири“ – нещо, което не съм срещал другаде. Аз съм наясно с тези тематични магазини и ги посещавам редовно, за да усъвършенствам колекцията си. Кампаниите основно бяха тематични вечери, например вечер на английската бира, вечер на немската бира, на чешката, на италианската бира. Поне четири са тези, за които се сещам. Имаше тематична вечер на бирената чаша. Имаше тематично събитие посветено на О.. Това е в рамките от 2017 г. до сега. Заради ковид пандемията нещата бяха малко по-различни. Хубавото е, че пространството пред магазина предполага човек да може да си вземе една бира отвътре и да седне на чист въздух, да си я изпие, без да се притеснява, че е на закрито. Доколкото си спомням, има 16 крана за наливна бира, което за един любител на бирата е доста добре. Марката „1001 БИРИ 1001 В.“ със сигурност се ползва с известност сред потребителите, защото съм ставал свидетел, когато съм бил в магазина, че идват хора, които си купуват обикновена бира – например „Ш.“, „П.“ – каквито могат да си купят от всеки магазин, и идват и такива, които търсят точно определена, специална бира, марката на която вероятно са видели в фейсбук страницата, където е била представена. Разбира се, новите неща, които се представят в страницата, улесняват потребителите и можеш да отидеш да си вземеш онова, което искаш. Със сигурност, марката е известна.

На свидетеля не се поставиха повече въпроси и беше изведен от залата.

Разпит на свид. Г.:

Продукти от тази марка „1001 БИРИ 1001 В.“ не съм виждал. Виждал съм продукти на други производители като „М.“, „Б.“ – бири от други производители. Продуктите, които са били там на други марки. Говоря за магазина на [улица]. Аз и в качеството си на клиент и на човек, който е работил с тях, за да подпомогнем разпространението на различни италиански марки, които те представят в България. Аз не познавах други места, където е имало такива неща като бирата „М.“. Правилни сме събития, канейки тяхна аудитория през социалните мрежи. Те се събираха. М., която беше на място, пред различни хора – клиенти на магазина, разказваше за италианските марки в магазина, за немските марки, за белгийските марки бира, които те предлагат. В магазина се продават чаши, лично съм бил и клиент, купувал съм и имам вкъщи. Всички те са брандирани са с марките на пивоварните, които представляват и продават в магазина. Аз лично съм запознат може би от лятото на 2019 г., казвам, че съм запознат, защото мястото, където работехме, беше в сградата отсреща точно зад община „Л.“, като и тогава, заедно с тях, създадохме тяхната инстаграм страница, която има вече над 500 последователи, а във фейсбук страницата имат над 1000 и

няколко. Във вечерите, които се организираха има хора, които са споделяли, отбелязвали са се в магазина, качвали са снимки от магазина. Променяли сме дори витрината – имам предвид остъклената част на магазина, има доста голяма витрина, която гледа към НДК. На вратата, която се отваря, за да се влезе в магазина, сме слагали различни плакати, с които да информираме клиентите, когато идват да пазаруват в магазина, че на определена дата ще се организира някакво събитие. На тези събития М. излизаше, представяше на аудиторията, разказваше на аудиторията. Имало е различно количество хора 20 – 30, не мога кажа с точност. Аз съм графичен дизайнер. Споменах събитията и активността в социалните мрежи, защото моето лично мнение е, че когато човек говори за „1001 бири“, идеята е ясна. Марката е изписана на български и на английски език, има ясен акцент на оранжев цвят на бял фон, начинът по който се изписва в логото им е ясен.

На свидетеля не се поставиха повече въпроси и беше изведен от залата.

СТРАНИТЕ (поотделно): Нямаме други доказателствени искания, няма да сочим нови доказателства.

СЪДЪТ, предвид липсата на други доказателствени искания, НАМИРА делото за изяснено от фактическа страна и

О П Р Е Д Е Л И: ДАВА ХОД НА УСТНИТЕ СЪСТЕЗАНИЯ

УПР. Х.: Във всички рекламни активности е присъствало логото на „1001 бири“ – това, което С. Г. се опита да каже. Всички тези плакати, фалйъри, брошури са минавали през една от най-известните рекламни агенции.

АДВ. К.: Моля да уважите жалбата и да отхвърлите решението на Патентно ведомство като неправилно и незаконосъобразно, постановено при съществени нарушения на съдопроизводствените правила. Моля да ми дадете срок за писмена защита. Претендирам разноски.

ЮРК. С.: Моля да оставите в сила и да потвърдите решението на председателя на Патентно ведомство и да оставите без уважение подадената жалба. Правя възражение за прекомерност на разноските на жалбоподателя. Претендирам разноски.

АДВ. С.: Моля да отхвърлите жалбата като неоснователна. Фактическите и правни изводи на административния орган - не бяха опровергани от събраните в настоящото производство доказателства, а именно съдебно-марковата експертиза. Останалите събрани доказателства, считам за неотнормими, както подробно съм изложила в молба до съда. Моля да ми бъде даден срок за писмени бележки по същество, както и да ни бъдат присъдени разноски по делото, за които представям списък.

АДВ. К.: Претендирам прекомерност на адвокатско възнаграждение на колегата С..

СЪДЪТ ДАВА ВЪЗМОЖНОСТ на страните да представят писмени бележки в 14-дневен срок от днес.

ОБЯВИ, че ще се произнесе с решение в срок.

Протоколът е изготвен в съдебно заседание, което приключи в 12,41 часа.

СЪДИЯ:

СЕКРЕТАР: