

РЕШЕНИЕ

№ 7344

гр. София, 27.11.2023 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 52 състав,
в публично заседание на 01.11.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Силвия Димитрова

при участието на секретаря Албена Илиева, като разгледа дело номер **7253** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

Производството е по реда на чл.84 и сл. ЗМГО.

Образувано е на основание изпратена от Патентно ведомство постъпила жалба от М. М. М. от [населено място] срещу Решение № РС-61-[1]/03.04.2023г. на Председателя на Патентно ведомство, с което е отменена регистрацията на марка с рег. №94173 JUST POWER ENERGY DRINK, комбинирана, за всички стоки, за които марката се ползва с правна закрила. В жалбата са изложени съображения за неправилност на обжалвания акт. Сочат се представени пред органа доказателства за реално използване на марката в петгодишния период преди подаване на искането за отмяната ѝ. Претендира се от съда да постанови решение, с което да отмени оспореното решение на ПВ като незаконосъобразно.

Ответникът по жалбата, Председателя на Патентно ведомство, чрез процесуалния си представител юрисконсулт И. Г. в съдебно заседание оспорва жалбата. Моли съда да я отхвърли, както и да бъдат присъдени разноски за юрисконсултско възнаграждение. Прави възражение за прекомерност на претендираното от насрещната страна адвокатско възнаграждение.

Конституираната като заинтересована страна MERIDYEN GIDA SANAYI VE TICARET LIMITED SIRKETI, Турция, чрез процесуалния си представител адвокат В. П. счита жалбата за неоснователна по подробно изложени в писмено становище съображения, поддържани и в съдебно заседание. Претендира разноски по представен списък.

По делото са събрани писмени доказателства, включително заверено копие от

образуваната административна преписка.

Административен съд - София-град, в настоящия съдебен състав, като прецени събраните по делото доказателства, поотделно и в тяхната съвкупност, във връзка с доводите и твърденията на страните, приема за установено следното:

Марка с рег. № 94173, JUST POWER ENERGY DRINK, комбинирана, е заявена на 28.05.2015 г. и регистрирана на 22.06.2016 г. Марката е със срок на закрила до 28.05.2025 г. Регистрацията на марката е за стоки и услуги от класове 29 и 30 на МКСУ, а именно:

от клас 29 на МКСУ – „месо, риба, птици и дивеч, месни екстракти, консервирани, замразени, сушени, варени и печени плодове и зеленчуци, желета, конфитюри и компоти, яйца, мляко и млечни произведения, хранителни масла и мазнини“.

от клас 30 на МКСУ – „кафе, чай, какао и заместители на кафе, ориз, тапиока и саго, брашно и произведения от зърнени храни, хляб, сладкиши и захарни изделия, сладоледи, захар, мед, меласа, мая, бакпулвер, сол, горчица, оцет, сосове (подправки), подправки, лед“.

Библиографските данни за марката съдържат следното изображение на знака:



С решение от 22.06.2016 г. на основание чл.38е, ал.2 от ЗМГО /отм./ е регистрирана процесната марка. С удостоверение от 19.10.2017 г. на Председателя на ПВ се удостоверява, че на 17.10.2017 г. в Държавния регистър на марките е вписано прехвърлянето на правото върху марка с рег. № 94173 от И. И. с адрес [населено място], [улица], ет.3, ап.5 на М. М. М. с адрес [населено място], [улица], ет.3, ап.6.

Подадено е искане за вписване на лицензия за марка на 11.06.2021 г. Представеният лицензионен договор за търговска марка рег. №94173, JUST POWER ENERGY DRINK е сключен между маркопритежателя от една страна, като лицензодател и македонското търговско дружество Neniko DOOEL, като лицензополучател. Датата на сключване на договора е 01.03.2017 г., като по този начин същият попада в релевантния за изследване период. С посоченият договор лицензодателят предоставя на лицензополучателя правото да използва в своята търговска дейност комбинираната търговска марка JUST POWER ENERGY DRINK с рег. №94173 за целия срок на действие на марката и за всички защитени с марката стоки.

От приложените към административната преписка доказателства се установява, че производството пред административния орган е започнало по депозирано от MERIDYEN GIDA SANAYI VE TICARET LIMITED SIRKETI искане вх. №BG/N/2015/137050-[15]/30.07.2021 г. с правно основание чл.35, ал.1, т.1 във връзка с чл.21 от Закона за марките и географските означения /ЗМГО/. Искането е обосновано с обстоятелството, че марката не е използвана в предвидения в чл.21 от ЗМГО непрекъснат период от пет години. В допълнение към искането вх. № BG/N/2019/155370-[15]/09.09.2021 г. се

посочва, че марката не е била реално използвана в целия период от датата на нейната регистрация до момента на депозиране на искането за отмяна и се моли регистрацията да бъде отменена считано от дата на нейната регистрация, а именно – 22.06.2016 г. На 12.04.2021 г. е депозирано искане вх. № ВГ/Н/2015/137050-[6] от 12.04.2021 г. Последното не е приложено по делото, но се установява от Искане № ВГ/Н/2015/137050-[23] от 17.11.2021 г. и Протокол за връчване.

Със Заповед от №3-237-[1]/28.03.2023 г. Председателя на Патентното ведомство е назначил състав за разглеждане на искането. Съставът се състои от председател – И. Г. и членове – И. И., Ц. А., Р. Т. и Б. К.. Съставът е изразил становище до Председателя на Патентното ведомство за основателност на искането за отмяна на регистрацията на процесната марка за всички стоки и услуги, за които е регистрирана, считано от 22.06.2016 г.

Копие от исканията, на основание чл.76, ал.1 ЗМГО, са получени от представител на притежателя на марката с Протокол за връчване от 17.02.2022 г.

От притежателя на марката М. М. М. е направено възражение от 02.03.2022 г., с което е възразил срещу искането и е приложил доказателства за използване – копие от лицензионен договор; 2 бр. „копие на оригиналните опаковки, представляващи разгънат флакон-опаковка на напитката JUST POWER coffee и JUST POWER coffee energy drink“; инвойс фактури за покупко-продажба на напитката JUST POWER coffee. Възражението и доказателствата са изпратени на искателя за становище със съобщение от 21.03.2022 г., получено на 22.03.2022 г.

В изразено становище по възражението, депозирано на 26.04.2022 г. искателят счита, че приложените по спора доказателства не сочат използване на процесната марка в релевантния период.

С писмо изх. № ВГ/Н/2015/137050-[41]/02.06.2022 г. до притежателя на марката е изпратен екземпляр от горното становище. Изложено е също, че ако иска да се ползва от приложените писмени доказателства, следва да предостави превод на български.

Със становище отговор от 05.07.2022 г. и от 30.09.2023 г. са представени преводи на първоначално представените доказателства, допълнителни доказателства, както и декларация от управителя на фирма НЕНИКО ДООЕЛ и декларация на управителя на фирма „ГАРАНТ 2014“ ЕООД.

Искателят изцяло оспорва представените доказателства по подробни съображения, дадени със Становище вх. № 137050-51/17.11.2022 г.

Производството пред ПВ е приключило с издаване на оспореното Решение № РС-61-[1]/03.04.2023 г. на Председателя на Патентно ведомство, с което е приел, че искането за отмяна на регистрация на марка с рег. № 94173, JUST POWER ENERGY DRINK, комбинирана, за всички стоки от класове 29 и 30 на МКСУ е основателно и на основание чл.76, ал.7, т.3 от ЗМГО е отменил регистрацията от претендираната по-ранна дата 22.06.2016 г. Според мотивите в проведеното производство маркопритежателят не е успял да докаже реалното използване на процесната марка с рег. № 94173, JUST POWER ENERGY DRINK, комбинирана, за която и да е от стоките от класове 29 и 30 на МКСУ, за които има регистрация, през релевантния за доказване

период.

В мотивите на решението административният орган е приел, че представените опаковки-доказателства не са годни да послужат за доказване на използването на процесната марка и като такива няма да бъдат взети предвид при формиране на крайния извод. Приел е също, че въпреки че фактурите свидетелстват за продажбата на големи количества стоки, в които присъства словният елемент на процесната марка, от същите няма как да бъде обоснован извод относно вида на използването, тъй като не са представени доказателства във връзка с това. Отделно стоките отразени във фактурите не могат да бъдат отнесени към нито една от стоките в класове 29 и 30 на МКСУ, за които процесната марка е регистрирана.

За оспореното решение жалбоподателят е уведомен по телефона лично и чрез ПИС на 12.05.2023 г. Решението е връчено на ПИС на жалбоподателя на 22.05.2023 г. Жалбата е подадена на 20.07.2023 г.

При така установените факти, съдът достигна до следните правни изводи:

Жалбата е подадена в срока по чл.84, ал.1 ЗМГО, от легитимирано лице, адресат на решението, с което е заличена притежаваната от него марка, поради което е процесуално допустима. За оспореното решение жалбоподателят е уведомен по телефона лично и чрез ПИС на 12 май. От следващия ден 13 май започва да тече 7-дневния срок, в който е следвало да се яви и да получи решението. Този срок, броен по правилата на чл. 60, ал. 5 ГПК, изтича на 19 май. В този срок никой не се е явил да получи решението, при което същото се счита връчено с изтичането му. От следващия ден, 20 май, е започнал да тече срока за обжалване, който по правилата чл. 60, ал.3 ГПК изтича на 20 юли, в който ден е подадена жалбата.

Разгледана по същество жалбата е неоснователна.

Съгласно изричната разпоредба на чл.168, ал.1 АПК съдът не се ограничава само с обсъждане на основанията, посочени от оспорващия, а е длъжен, въз основа на представените от страните доказателства да провери законосъобразността на оспорения административен акт, на всички основания по чл.146 АПК, като съгласно ал.2 на същия член съдът обявява нищожността на акта, дори да липсва искане за това.

Предмет на оспорване е Решение № РС-61-[1]/03.04.2023г. на Председателя на Патентно ведомство, с което е уважено искането за отменяне на регистрацията на процесната марка с рег. №94173 JUST POWER ENERGY DRINK Q комбинирана за всички стоки, за които марката се ползва с правна закрила, по постъпило искане № ВГ/Н/2015/137050-[15]/30.07.2021 г.

Оспореният в настоящото производство акт попада в хипотезата на чл.76, ал.10 ЗМГО. Съгласно ал.8 на същия текст решението се взема от Председателя на ПВ или от оправомощен от него заместник-председател. Компетентността на издателя на процесното решение – Председателя на ПВ, произтича от ЗМГО, поради което съдът намира, че същото не страда от порока по чл.146, т.1 АПК.

Решението е издадено в изискуемата писмена форма и съдържа всички реквизити по чл.59, ал.2 АПК, доколкото в специалния закон липсват конкретни изисквания в тази насока – наименование на органа, който го е издал; наименование на акта; адресат на акта; фактически и правни

основания за издаването му; разпоредителна част; указания за реда и срока на обжалване; подпис на лицето, издало акта с означаване на заеманата от него длъжност. Предвид това не е налице отменително основание по чл.146, т.2 АПК.

Съдът счита, че при издаването му не са допуснати нарушения на административнопроцесуалните правила, установени в Раздел VIII от ЗМГО. Производството по искане за отмяна на регистрацията пред Патентно ведомство се развива по реда на чл.69 и следващите от ЗМГО. При депозирано искане искания за отмяна на регистрацията на марка по чл.35 от същия закон компетентен да разгледа спора е състав по споровете. Със Заповед № 3-237-[1]/28.03.2023 г. Председателя на Патентното ведомство е назначил състав, състоящ се от трима държавни експерти и двама юристи, съобразно разпоредбата на чл.69, ал.2 от ЗМГО, който освен регламентираното си задължение за събиране на доказателства по чл.76, ал.1 и ал.2 ЗМГО, може и да изиска от страните и допълнително такива при необходимост /чл.76, ал.5 ЗМГО/. След събиране на необходимите за изясняване на спора доказателства съставът по спорове /трима държавни експерти и двама юристи/ е формирал становище по чл.76, ал.7 ЗМГО за вземане на решение по производството по исканията.

Решението съответства и на материалния закон. От представените по настоящото съдебно производство доказателства не се обосновава извод, различен от обективирания в оспорваното решение. Същите свидетелстват за големи количества продадена стока, но остават изолирани, поради това, че не са подкрепени от други факти и доказателства, от които да се констатира мястото, времето, степента и естеството на употреба на процесния знак. Освен това, маркопритежателят не е представил доказателства за периода след 2019 г. до подаване на искането за отмяна. Дори да може да се приеме, че представените доказателства могат да докажат използване в търсения период, те не могат да се свържат с продажбата на стоки, за които марката е регистрирана. В приложените фактури под описание е записано „Енергийна напитка – Just power coff“ съответно 0.250 l и 0.500 l, като посоченият продукт може да бъде евентуално отнесен към Клас 32 от Ницката класификация – „Енергийни напитки“ с базов номер 320021, но не и към регистрираните стоки в клас 29 и 30. Още повече, официалното наименование на продукта съобразно разпоредбата на чл.17, параграф 1 от Регламент (ЕС) № 1169/2011 на приложената разгъната флакон-опакровка е „енергийна напитка“. В този смисъл те категорично не попадат в понятието „кафе и заместители на кафе“ от клас 30, за които е налице регистрацията. Това е подчертано в Насоките на EUIPO, част B, Раздел 7, Глава 6, т. 6.3.2., в които изрично е посочено, че *„ако дадена марка е регистрирана за „напитки, съдържащи кафе“ в клас 30 и се използва за „енергийни напитки с вкус на кафе“, това използване не може да представлява реално използване на първите. Това е така, защото „енергийни напитки“ са безалкохолни напитки, които попадат в клас 32, докато напитките, съдържащи кафе, които са включени в клас 30 и изрично изключени от клас 32 /съобразно обяснителните бележки към клас 32 от МКСУ, бел. моя/, се отнасят повече за напитки, при които кафето представлява преобладаващ и характерен елемент“* (10/11/2021, T-758/20 &

T-759/20, Monster, EU: T:2021:776, § 49).

В Решение №РС-61-[1]/03.04.2023г. на Председателя на Патентно ведомство са съобразени всички факти и обстоятелства, които са довели до постановяването на административен акт, отговарящ на материалноправните изисквания на закона. Макар изразената с жалбата възможност за предоставяне на съда на митническите декларации, държани от дружеството „Гарант-2014“ ЕООД, за всички предоставени по преписката фактури, с което да се докаже внасяне на стоката на българския пазар, в проведеното съдебно заседание, както и между кориците на настоящото дело жалбоподателят не е предоставил доказателства, които да променят горният извод за липса на реално използване на процесната марка на територията на Република България във връзка със стоките или услугите, за които е регистрирана.

Предвид горното, недоказани се явяват твърденията на жалбоподателя, , че административният орган е извършил неправилен анализ на фактите и доказателствата в административното производство. Решението е правилно. Жалбата е неоснователна и като такава следва да бъде отхвърлена.

С оглед изхода на делото и доколкото в настоящото производство заинтересованата страна е претендирано присъждане на разноските по делото по представен списък, то съдът следва да осъди жалбоподателят да заплати разноски по делото. Жалбоподателят следва да бъде осъден да заплати на заинтересованата страна на основание чл.143, ал.4 АПК сумата в размер на 1710 евро, представляваща реално изплатено адвокатско възнаграждение, преизчислена съобразно фиксирания валутен курс от 1.95583 лева за 1 евро или 3 344,46 лева. От ответника са претендирани разноски за юрисконсултско възнаграждение, като съдът на основание чл. 37, ал.1 от Закона за правната помощ вр. чл.24 от Наредбата за заплащането на правната помощ определя размер на юрисконсултското възнаграждение от 100 лева.

Водим от гореизложеното и на основание чл.172, ал.2, вр. чл. 226 АПК, Административен съд София-град, II отделение, 52-и състав

РЕШИ:

ОТХВЪРЛЯ жалбата на М. М. М. от [населено място] срещу Решение № РС-61-[1]/03.04.2023г. на Председателя на Патентно ведомство, с което е отменена регистрацията на марка с рег. № 94173 JUST POWER ENERGY DRINK, комбинирана, за всички стоки, за които марката се ползва с правна закрила.

ОСЪЖДА М. М. М. от [населено място] да заплати на MERIDYEN GIDA SANAYI VE TICARET LIMITED SIRKETI, Турция, сумата в размер на 3 344,46 /три хиляди триста четиридесет и четири лева и четиридесет и шест стотинки/, представляваща разноски по делото.

ОСЪЖДА М. М. М. от [населено място] да заплати на Патентното ведомство на Република България сумата от 100 /сто/ лева, представляваща юрисконсултско възнаграждение по делото.

Решението подлежи на обжалване пред ВАС в 14-дневен срок от уведомяване на страните, на които на основание чл.138, ал.3 АПК да се изпрати препис от

СЪЩОТО.

СЪДИЯ: