

Дело С-238/06 Р

Develey Holding GmbH & Co. Beteiligungs KG

срещу

**Служба за хармонизация във вътрешния
пазар (марки и дизайни) (СХВП)**

„Обжалване — Марка на Общността — Триизмерна марка — Форма на пластмасова бутилка — Отказ да се регистрира марката — Абсолютно основание за отказ — Липса на отличителен характер — По-ранна национална марка — Парижка конвенция — Споразумение ТРИПС — Член 7, параграф 1, буква б) от Регламент (ЕО) № 40/94“

Решение на Съда (осми състав) от 25 октомври 2007 г. I - 9379

Резюме на решението

- 1. Международни споразумения — Парижка конвенция за закрила на индустриалната собственост — Непосредствено действие*
- 2. Марка на Общността — Процедурни разпоредби — Служебна проверка на фактите
(член 7, параграф 1 и член 74, параграф 1 от Регламент № 40/94 на Съвета)*

3. *Марка на Общността — Определение и придобиване на марка на Общността — Предходна регистрация на марката в някои държави-членки (Регламент № 40/94 на Съвета)*
4. *Марка на Общността — Определение и придобиване на марка на Общността — Абсолютни основания за отказ — Марки, лишени от отличителен характер (член 7, параграф 1, буква б) от Регламент № 40/94 на Съвета)*
5. *Марка на Общността — Определение и придобиване на марка на Общността — Абсолютни основания за отказ (член 7, параграф 1, буква б) от Регламент № 40/94 на Съвета)*

1. Не може да се прави пряко позоваване на разпоредбите на Парижката конвенция за закрила на индустриалната собственост по дело, свързано с искане за отмяна на решение на апелативния състав на Службата за хармонизация във вътрешния пазар (марки и дизайни), с което се отказва регистрация на триизмерна марка.

по отношение на абсолютните основания за отказ, в член 7, параграф 1, букви з) и и) от този регламент. За сметка на това посоченият параграф 1 не прави такова позоваване по отношение на отличителния характер на марките и в тази връзка общностният законодател е предвидил самостоятелната разпоредба на член 7, параграф 1, буква б) от посочения регламент.

В действителност на първо място, Общността не е страна по Парижката конвенция.

На трето място, непосредственото приложение на Парижката конвенция действително би могло да следва от позоваването на нея в член 2, параграф 1 от Споразумението за свързаните с търговията аспекти на правата върху интелектуалната собственост, но тъй като това споразумение не се прилага пряко, това позоваване не може да доведе до такова прилагане на посочената конвенция.

На второ място, след като е счел за необходимо да придаде на някои разпоредби на Парижката конвенция непосредствено действие, общностният законодател ги е посочил изрично в Регламент № 40/94 относно марката на Общността, по-конкретно

(вж. точки 40—43)

2. В рамките на проверката за наличието на предвидените в член 7, параграф 1 от Регламент № 40/94 относно марката на Общността абсолютни основания за отказ, ролята на Службата за хармонизация във вътрешния пазар (марки и дизайни) е да прецени дали заявката за регистрация на марка трябва да бъде отхвърлена на такова основание.

В това отношение съгласно член 74, параграф 1 от същия регламент Службата трябва да извърши служебна проверка на релевантните обстоятелства, които биха могли да доведат до прилагане на абсолютно основание за отказ.

Доколкото обаче даден жалбоподател твърди, че е налице отличителен характер на заявената марка, противно на анализа на Службата, той трябва да предостави конкретни и подкрепени с доказателства данни, че заявената марка има вътрешно присъщ отличителен характер или отличителен характер вследствие на обичайната употреба.

(марки и дизайни) отказва регистрацията на заявена марка като марка на Общността, не засяга нито действителността, нито защитата на територията на държава-членка на предходна национална регистрация на тази марка.

В действителност, в съответствие с пето съображение от Регламент № 40/94 относно марката на Общността правото на Общността относно марките не заменя правото на държавите-членки относно марките.

Следователно поради езикови, културни, социални и икономически различия е възможно не само дадена марка, лишена от отличителен характер в една държава-членка, да има такъв в друга държава-членка, но и марка, лишена от отличителен характер на общностно ниво, може да притежава такъв характер в държава-членка на Общността.

(вж. точки 56—58)

(вж. точки 48—50)

3. Решението, с което Службата за хармонизация във вътрешния пазар
4. Критериите за преценка на отличителния характер по смисъла на

член 7, параграф 1, буква б) от Регламент № 40/94 относно марката на Общността на триизмерните марки, състоящи се от външния вид на самия продукт, не се различават от приложимите към останалите категории марки.

сектора и съответно поради този факт може да изпълнява своята основна функция за идентифициране на произхода на стоката, не е лишена от отличителен характер по смисъла на посочената разпоредба.

В рамките на прилагането на тези критерии обаче средният потребител невинаги възприема по един и същ начин триизмерна марка, състояща се от външния вид на самата стока, и словна или фигуративна марка, която представлява знак, независещ от начина, по който изглеждат обозначенията с нея стоки. Всъщност средните потребители нямат навик да предполагат какъв е произходът на стоките, изхождайки от тяхната форма или формата на тяхната опаковка в отсъствие на какъвто и да било графичен или текстов елемент, и в резултат може да се окаже по-трудно да се установи отличителният характер на такава триизмерна марка, отколкото този на словна или фигуративна марка.

(вж. точки 80 и 81)

5. За да се прецени дали дадена марка на Общността е лишена или не от отличителен характер по смисъла на член 7, параграф 1, буква б) от Регламент № 40/94 относно марката на Общността, следва да се има предвид общото впечатление, създадено от нея. Това обаче не означава, че първоначално не трябва да се осъществи последователна проверка на различните елементи, използвани за нейното представяне. Всъщност в хода на цялостната оценка може да е от полза разглеждането на всеки от съставните ѝ елементи.

При тези обстоятелства единствено марка, която се различава значително от стандартното или обичайното в

(вж. точка 82)