

MADRID AGREEMENT AND PROTOCOL

FINAL DISPOSITION ON STATUS OF A MARK

**– STATEMENT OF GRANT OF PROTECTION
FOLLOWING A PROVISIONAL REFUSAL –**

Rule 18ter(2)

This form is to be used in the following situation: the Office has already communicated a notification of total or partial provisional refusal and, all procedures before the Office being completed, protection is now granted to some or all of the goods and/or services. (If total refusal is being confirmed, please use Model Form 6.)

I.	Office sending the statement: GREEK NATIONAL OFFICE
II.	Number of the international registration: 827554/18313
III.	Name of the holder (or other information enabling the identity of the international registration to be confirmed): Rauch Fruchtsäfte GmbH, Langgasse 1, A-6830 Rankweil, (AT)
IV.	☒ Protection for all the goods and/or services (This box should be ticked where a notification of provisional refusal has previously been communicated but, eventually, protection is granted to <u>all</u> the goods and/or services.) All procedures before the Office have been completed; protection is granted to the mark that is the subject of this international registration for <u>all</u> the goods and/or <u>all</u> the services requested (Rule 18ter(2)(i)) ☐ Protection for some only of the goods and/or services (This box should be ticked where a notification of provisional refusal has previously been communicated and protection is now granted to <u>some only</u> of the goods and/or services – giving an indication of the goods and/or services protected. <u>NOTE:</u> Where all the goods or services included in a given class are to be mentioned, the indication should read “all goods (or, all services) in class X”. In all other cases, the goods and/or services should be clearly indicated.) All procedures before the Office have been completed; protection is granted to the mark that is the subject of this international registration for the following goods and/or services (Rule 18ter(2)(ii)) (please use a continuation sheet if necessary):

IVbis. ☐ Disclaimers or Reservation

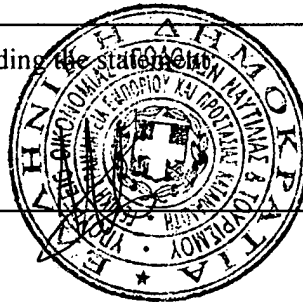
Please specify the element(s) of the mark for which exclusive protection cannot be granted:

Please also specify whether the disclaimer or reservation applies to:

- ☐ All of the goods and/or services
- ☐ Only the following goods and/or services:

V. Signature or official seal of the Office sending the statement

Head of Department: Maria Nikitopoulou



VI. Date:

25/05/2016

G 13-10-1r
Δ



ΤΟ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Τμήμα 15ο Τριμελές

Αποτελούμενο από τις: Ανδριανή Πασσά, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Ζαφειρία Γιαλελή και Αικατερίνη Κεφαλάκη-Εισηγήτρια, Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων και Γραμματέα την Αικατερίνη Αδαμοπούλου, δικαστική υπάλληλο,

συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 20 Ιανουαρίου 2015, για να δικάσει την από 9.7.2012 (αριθ. κατ. 2259/13.7.2012) έφεση:

της εταιρείας με την επωνυμία «RAUCH FRUCHTSAFTE GESELLSCHAFT GMBH», που εδρεύει στην Αυστρία (Langgasse 1, A-6830 Rankweil), εκπροσωπείται νόμιμα και παραστάθηκε με την πληρεξούσια δικηγόρο Μαρία-Μιρέλλα Καστριώτη,

κατά του Ελληνικού Δημοσίου που εκπροσωπείται από τον Υπουργό Ανάπτυξης Ανταγωνιστικότητας και δεν παραστάθηκε

Η κρίση του είναι η εξής:

1. Επειδή, με την κρινόμενη έφεση, για την οποία καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο (σχ.ειδικά έντυπα 1149414, 2858812 σειρά Α), η εκκαλούσα αλλοδαπή εταιρεία ζητά παραδεκτώς την εξαφάνιση της 14155/2011 οριστικής απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών, με την οποία απορρίφθηκε προσφυγή της κατά της 2052/9.2.2005 απόφασης της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων. Με την απόφαση αυτή, απορρίφθηκε η 18313/3.5.2004 δήλωση της ήδη εκκαλούσας για την κατάθεση του με αριθμό 827554 διεθνούς σήματος «HAPPY DAY».

2. Επειδή, στο άρθρο 1 του ν. 2239/1994 «Περί Σημάτων» (ΦΕΚ Α' 152), ορίζεται ότι: «1. Θεωρείται σήμα κάθε σημείο επιδεκτικό γραφικής παραστάσεως ικανό να διακρίνει τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες μιας επιχείρησης

από εκείνα άλλων επιχειρήσεων. Μπορούν να αποτελέσουν σήμα ιδίως οι λέξεις, τα ονόματα φυσικών ή νομικών προσώπων, τα ψευδώνυμα, οι απεικονίσεις, τα σχέδια, τα γράμματα, οι αριθμοί, οι ήχοι συμπεριλαμβανομένων των μουσικών φράσεων, το σχήμα του προϊόντος ή της συσκευασίας του 2 ...» και στο άρθρο 4 ότι: «1. Σημείο δεν γίνεται δεκτό για καταχώριση: α) εάν ταυτίζεται με προγενέστερο σήμα και τα προϊόντα ή οι υπηρεσίες, για τα οποία το σήμα έχει δηλωθεί, ταυτίζονται με εκείνα για τα οποία προστατεύεται το προγενέστερο σήμα, β) εάν, λόγω της ταυτότητας με το προγενέστερο σήμα και της ομοιότητας των προϊόντων ή υπηρεσιών ή της ομοιότητας με το προγενέστερο σήμα και της ταυτότητας των προϊόντων ή υπηρεσιών ή της ομοιότητας με το προγενέστερο σήμα και της ομοιότητας των προϊόντων ή υπηρεσιών, υπάρχει κίνδυνος σύγχυσης του κοινού, ο οποίος περιλαμβάνει και τον κίνδυνο συσχέτισής του με το προγενέστερο σήμα, γ) 2. Ως «προγενέστερα σήματα» κατά τον παρόντα νόμο νοούνται: α) τα σήματα, συμπεριλαμβανομένων των κοινοτικών, τα οποία έχουν καταχωρηθεί πριν από την ημερομηνία καταθέσεως της δηλώσεως του σήματος, αφού ληφθούν υπόψη τα τυχόν δικαιώματα προτεραιότητας αυτών που προβλήθηκαν, β) οι προγενέστερες δηλώσεις σημάτων, συμπεριλαμβανομένων των κοινοτικών, με την επιφύλαξη της καταχώρισής τους ... 3. ... 4. Έγγραφη συναίνεση του δικαιούχου προγενέστερου σήματος που περιέχει και τυχόν όρους και η οποία κατατίθεται στην υπηρεσία σημάτων, αίρει το κώλυμα καταχωρίσεως σήματος που ομοιάζει αλλά δεν ταυτίζεται με το προγενέστερο, εκτός εάν κατά την κρίση της Επιτροπής η συναίνεση αντίκειται στο δημόσιο συμφέρον ή δημιουργούνται σοβαροί κίνδυνοι από το ενδεχόμενο παραπλάνησης του κοινού». Εξάλλου, στο άρθρο 124 του ν. 4072/2012, (ΦΕΚ Α 86/11.4.2012 - ισχύς από 11-4-2012), ο οποίος κατάργησε το ν.2239/1994, ορίζεται ότι: «1. Σημείο δεν γίνεται δεκτό για καταχώριση: α. ... β. ... γ. ... 2. ... 3. ... 4. Έγγραφη συναίνεση, με ή χωρίς όρους, του δικαιούχου προγενέστερου σήματος υποβληθείσα σε οποιοδήποτε στάδιο εξέτασης του σήματος από την Υπηρεσία Σημάτων, τη Διοικητική Επιτροπή Σημάτων ή τα Διοικητικά Δικαστήρια αίρει το κατά το άρθρο 124 παράγραφος 1 του παρόντος νόμου κώλυμα καταχώρισης αυτού», ενώ στο

άρθρο 182 του ίδιου νόμου με τίτλο « μεταβατικές διατάξεις», ορίζεται ότι: «1. Εκκρεμείς, κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος, υποθέσεις ενώπιον της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων και των Διοικητικών Δικαστηρίων διέπονται από τις διατάξεις του προϊσχύοντος νόμου. 2. ... 8. Η δυνατότητα υποβολής έγγραφης συναίνεσης ενώπιον των διοικητικών δικαστηρίων σύμφωνα με το άρθρο 124 παράγραφος 4 καταλαμβάνει και τις εκκρεμείς κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου διαφορές».

3. Επειδή, κατά την έννοια των προαναφερομένων διατάξεων του άρθρου 4 παρ. 1 του ν. 2239/1994, προκειμένου να απορριφθεί ως απαράδεκτο ένα σήμα πρέπει να συντρέχουν αθροιστικά οι προαναφερόμενες στο νόμο προϋποθέσεις και, ειδικότερα, αφενός μεν η ταυτότητα ή ομοιότητά του με το σήμα, που έχει νόμιμα δηλωθεί και δεν έχει διαγραφεί και αφετέρου η χρησιμοποίηση αυτού για τη διάκριση των ίδιων ή παρόμοιων προϊόντων. Εξάλλου, ταυτότητα σήματος με άλλο προγενέστερο αποτελεί η πιστή ή κατά τα κύρια μέρη αντιγραφή, ομοιότητα δε, η ιδιαίτερη προσέγγιση του σήματος προς το προγενέστερο σήμα, η οποία, σε συνάρτηση με τη συνολική οπτική και ηχητική εντύπωση που προκαλεί, ασχέτως από επί μέρους ομοιότητες και διαφορές των δύο σημάτων, είναι δυνατό να δημιουργήσει στο μέσο κοινό καταναλωτή σύγχυση ως προς την προέλευση των διακρινόμενων από αυτά προϊόντων από ορισμένη επιχείρηση. Παρόμοια δε είναι τα προϊόντα, όταν προορίζονται για σκοπούς ή χρήσεις παρεμφερείς και απευθύνονται στον ίδιο κύκλο καταναλωτών (ΣτΕ 1294/2009, 2458/2007).

4. Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση, από την επανεκτίμηση των στοιχείων της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Η εκκαλούσα αλλοδαπή εταιρεία, με έδρα την Αυστρία, κατέθεσε τη 18313/3.5.2004 δήλωση, με την οποία ζήτησε να καταχωρηθεί το με αριθμό 827554 διεθνές λεκτικό σήμα «HAPPY DAY». Το σήμα αυτό, το οποίο αποτυπώνεται με λατινικούς κεφαλαίους χαρακτήρες απλής γραφής, κατατέθηκε για να διακρίνει, κατόπιν περιορισμού, προϊόντα της κλάσης 5 (Διαιτητικές ουσίες προσαρμοζόμενες για ιατρική χρήση, βρεφοτροφές), της κλάσης 29 (Φρούτα και λαχανικά

ΑΠΕΛΕΥΞΕΝ
ΔΙΚΤ
Α.Μ.Δ

κονσερβοποιημένα, αποξηραμένα και μαγειρεμένα, ζελέδες, μαρμελάδες) και της κλάσης 30 (Καφές, τσάι, κακάο, τεχνητός καφές, παγωτά, μέλι, μαγιά, ξίδι, σάλτσες(καρυκεύματα), φρουκτόζη). Με την 2052/9.2.2005 απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων, η δήλωση αυτή απορρίφθηκε με την αιτιολογία ότι το προς κατάθεση σήμα ομοιάζει με τα προγενέστερα και ισχύοντα ακόμη σήματα: α) με το 123226/16.6.1994 ημεδαπό σήμα «HAPPY DAY», της εταιρείας με την επωνυμία «ΦΑΓΕ Βιομηχανία Επεξεργασίας Γάλακτος Α.Ε», με έδρα τη Μεταμόρφωση Αττικής, για να διακρίνει προϊόντα και υπηρεσίες της κλάσης 29 (γάλα, γιαούρτι με φρούτα, επιδόρπια γιαουρτιού, ρυζόγαλο, τυρί, εν γένει γαλακτοκομικά προϊόντα και λοιπά συναφή), β) με το 123225/16.6.1994 ημεδαπό σήμα «ΦΑΓΕ HAPPY DAY», της ίδιας ως άνω ημεδαπής εταιρείας, για να διακρίνει προϊόντα και υπηρεσίες των κλάσεων 29 (γάλα, γιαούρτι, γιαούρτι με φρούτα, επιδόρπια γιαουρτιού, ρυζόγαλο, τυρί, εν γένει γαλακτοκομικά προϊόντα και λοιπά συναφή) και 30 (παγωτά, πάστες, γλυκίσματα, μέλι, κακάο, ζάχαρη, όρυζα, καφές και υποκατάστατα του καφέ, είδη ζαχαροπλαστικής και σοκολατοποιίας εν γένει), γ) με το 759910/2.3.1998 κοινοτικό σήμα «HAPPY DAY», της αλλοδαπής εταιρείας «ACEICA REFINERIA S.L.», με έδρα την Ισπανία, για να διακρίνει προϊόντα της κλάσης 29 (βρώσιμα έλαια όλων των ειδών) και δ) με το 3237963/ 23.6.2003 κοινοτικό σήμα «HAPPY DAY», της αλλοδαπής εταιρείας «USG United Sportproducts Germany GmbH», με έδρα το Birstein Γερμανίας, για να διακρίνει, μεταξύ άλλων, προϊόντα και υπηρεσίες των κλάσεων 5 (φαρμακευτικά προϊόντα, προϊόντα υγιεινής για ιατρική χρήση, βρεφotροφές, έμπλαστρα, υλικό επιδέσμων, υλικά σφραγίσεως δοντιών και οδοντιατρικό κερί, απολυμαντικά προϊόντα, γέλη ψυκτική, γέλη περιποίησης), 29 (κρέατα, ψάρια, πουλερικά και κυνήγι, εκχυλίσματα κρέατος, φρούτα και λαχανικά διατηρημένα (κονσέρβες), αποξηραμένα και μαγειρεμένα, ζελατίνες, μαρμελάδες, κομπόστες, αυγά, γάλα και γαλακτοκομικά προϊόντα, λίπη και έλαια βρώσιμα) και 30 (καφές, τσάι, κακάο, ζάχαρη, ρύζι, ταπιόκα, σάγον (αλεύρι κολλαρίσματος), υποκατάστατα του καφέ, άλευρα και παρασκευάσματα από δημητριακά, άρτος, γλυκά και ζαχαρώδη, βρώσιμα παγωτά, μέλι, σιρόπι μελάσας, μαγιά, μπέκιν πάουντερ, αλάτι, μουστάρδες, ξίδι, σάλτσες

ΚΩΣΤΟΠΟΛΙΤΗΣ
Γ.Α.: 17408

(καρυκεύματα), μπαχαρικά, πάγος). Κατά της απόφασης αυτής, η ήδη εκκαλούσα άσκησε την από 1.6.2005 προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε με την εκκαλούμενη απόφαση με την αιτιολογία ότι το προς κατάθεση σήμα ταυτίζεται ηχητικά και οπτικά με το προγενέστερο 3237963/23.6.2003 κοινοτικό σήμα, προορίζεται να διακρίνει και αυτό παρόμοια προϊόντα των κλάσεων 5,29 και 30, διατίθεται στα ίδια καταστήματα και απευθύνεται στον ίδιο κύκλο καταναλωτών, με αποτέλεσμα να υφίσταται κίνδυνος σύγχυσης στο καταναλωτικό κοινό ως προς την επιχείρηση προέλευσης των προϊόντων. Εξάλλου, το πρωτόδικο Δικαστήριο δεν έλαβε υπόψη την από 20.6.2005 έγγραφη συναίνεση της «USG United Sportproducts Germany Gmbh», διότι προσκομίσθηκε για πρώτη φορά ενώπιον του και όχι ενώπιον της ΔΕΣ. Την ορθότητα της απόφασης αυτής αμφισβητεί η εκκαλούσα με την κρινόμενη έφεση. Προσκομίζει δε ενώπιον του Δικαστηρίου τη νέα από 11.9.2012 επιστολή συναίνεσης του Γενικού Διευθυντή της παραπάνω δικαιούχου του 3237963 προγενέστερου σήματος «HAPPY DAY», με την οποία δίδεται, εκ νέου, η συναίνεση για καταχώρηση και χρήση του ένδικου σήματος. Επίσης, προσκομίζει την από 20.11.2014 επιστολή συναίνεσης της δικαιούχου των 123225 και 123226 προγενέστερων ημεδαπών σημάτων «ΦΑΓΕ HAPPY DAY» και «HAPPY DAY», «ΦΑΓΕ Βιομηχανία Επεξεργασίας Γάλακτος ΑΕ», με την οποία δίδεται συναίνεση για καταχώρηση και χρήση του ένδικου σήματος καθώς και το από 24.6.2014 ιδιωτικό συμφωνητικό, με το οποίο επέλυσαν εξωδικαστικά τη διαφορά που προέκυψε από τις υποβληθείσες από την εκκαλούσα αιτήσεις διαγραφής των ανωτέρω σημάτων.

5. Επειδή, το παραπάνω προσκομισθέν από την εκκαλούσα το πρώτον ενώπιον του πρωτοβάθμιου δικαστηρίου από 31.5.2005 έγγραφο, που επιγράφεται «ΕΠΙΣΤΟΛΗ ΣΥΝΑΙΝΕΣΗΣ», με το οποίο η εταιρεία «USG United Sportproducts Gmbh» συναινεί στην καταχώρηση στην Ελλάδα του ένδικου σήματος από την εκκαλούσα, αλλά και η προσκομισθείσα ενώπιον του Δικαστηρίου τούτου από 19.9.2012 νέα επιστολή συναίνεσης της ίδιας εταιρείας, αίρουν τα κωλύματα καταχώρησης του 827554 διεθνούς σήματος της εκκαλούσας «HAPPY DAY», σύμφωνα με τις αναφερόμενες στην σκέψη 3 της



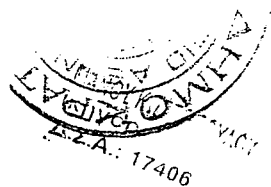
παρούσας διατάξεις του άρθρου 124 παρ. 4 του ν. 4072/2012, οι οποίες καταλαμβάνουν και τις εκκρεμείς κατά την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού διαφορές, όπως είναι η ένδικη. Η συναίνεση δε αυτή δεν αντίκειται στο δημόσιο συμφέρον, ούτε, εξάλλου, δημιουργούνται σοβαροί κίνδυνοι από το ενδεχόμενο παραπλάνησης του καταναλωτικού κοινού ως προς τα διακρινόμενα από τα δύο (όμοια) σήματα προϊόντα, καθώς από τον γενόμενο από την εκκαλούσα περιορισμό εξαιρείται μεγάλος αριθμός των διακρινομένων ειδών. Περαιτέρω, με την από 20.11.2014 επιστολή συναίνεσης της δικαιούχου των 123225 και 123226 προγενέστερων ημεδαπών σημάτων «ΦΑΓΕ HAPPY DAY» και «HAPPY DAY», «ΦΑΓΕ Βιομηχανία Επεξεργασίας Γάλακτος ΑΕ», αίρεται, για τους ίδιους ως άνω λόγους, το κώλυμα καταχώρησης του ένδικου σήματος και ως προς τα σήματα αυτά. Τέλος, και ως προς το προγενέστερο κοινοτικό σήμα 759910 «HAPPY DAY», που διακρίνει προϊόντα της κλάσης 29 (βρώσιμα έλαια όλων των ειδών), το ένδικο σήμα δεν είναι δυνατό να δημιουργήσει στο μέσο κοινό καταναλωτή σύγχυση ως προς την προέλευση των διακρινόμενων από αυτά προϊόντων, δεδομένου ότι τα προϊόντα που διακρίνουν τα δύο όμοια σήματα, ανεξαρτήτως αν ανήκουν στην ίδια κλάση, είναι τελείως διαφορετικά και, μάλιστα, τα διακρινόμενα με το ανωτέρω προγενέστερο σήμα έχουν εξαιρεθεί ρητώς από την εκκαλούσα. Επομένως, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη έφεση και να εξαφανισθεί η εκκαλουμένη απόφαση που έκρινε τα αντίθετα. Ακολούθως, το Δικαστήριο, δικάζοντας την προσφυγή κατά της 2052/2005 απόφασης της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων, κρίνει ότι αυτή πρέπει να γίνει δεκτή, να ακυρωθεί η ως άνω απόφαση και να γίνει δε δεκτή η 18313/3.5.2004 δήλωση για κατάθεση του 827554 διεθνούς λεκτικού σήματος «HAPPY DAY» προς διάκριση προϊόντων υπαγόμενων στις κλάσεις 5, 29 και 30.

6. Επειδή, κατόπιν αυτών, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη έφεση, να εξαφανισθεί η εκκαλουμένη απόφαση και να γίνει δεκτή η από 1.6.2005 προσφυγή· περαιτέρω, πρέπει να αποδοθούν στην εκκαλούσα- προσφεύγουσα τα παράβολα της έφεσης και της προσφυγής κατ' άρθρο 277 παρ. 9 του Κ.Δ.Δ και, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων, να απαλλαγεί το Ελληνικό Δημόσιο από τα δικαστικά έξοδα της εκκαλούσας κατ' άρθρο 275 παρ.1 ΚΔΔ.

✕

✕

✕



ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Δέχεται την έφεση.

Εξαφανίζει την 14155/2011 οριστική απόφαση του Τριμελούς Διοικητικού Πρωτοδικείου Αθηνών.

Διατάσσει την απόδοση του καταβληθέντος παραβόλου στην εκκαλούσα.

Δικάζοντας την από 1.6.2005 προσφυγή.

Δέχεται αυτήν.

Ακυρώνει την 2052/9.2.2005 απόφαση της Διοικητικής Επιτροπής Σημάτων.

Δέχεται τη 18313/3.5.2004 δήλωση για κατάθεση του 827554 διεθνούς λεκτικού σήματος «HAPPY DAY», προς διάκριση, μετά από σχετικό περιορισμό, προϊόντων των κλάσεων 5, 29 και 30.

Διατάσσει την απόδοση του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Απαλλάσσει το Ελληνικό Δημόσιο από τα δικαστικά έξοδα και των δύο βαθμών.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 10 Μαρτίου 2015 και δημοσιεύθηκε στην ίδια πόλη, σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριο του Δικαστηρίου στις 27 Μαρτίου 2015.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΝΔΡΙΑΝΗ ΠΑΣΣΑ

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΚΕΦΑΛΑΚΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΑΔΑΜΟΠΟΥΛΟΥ



Αγγελόπουλος Σπύρος

Ακριβές φωτοτυπικόν αντίγραφον
εκ του εις χείρας μου πρωτοτύπου

Αθήνα, 21.04.2016.....

Ο επικυρών δικηγόρος
ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΒΑΓΙΑΝΟΥ ΚΩΣΤΟΠΟΥΛΟΥ

Δικηγόρος
Α.Μ. Δ.Σ.Α.: 17406

Δικηγορική Εταιρεία
ΒΑΓΙΑΝΟΥ ΚΩΣΤΟΠΟΥΛΟΥ ΛΥΜΠΕΡΗ
Α.Μ. Δ.Σ.Α.: 80312
Στουρνάρα 37, Αθήνα 106 82
ΑΦΜ: 997603196 - ΔΟΥ: Δ' ΑΘΗΝΩΝ
Τηλ. 210-3808501 - Fax: 210-3816685