

Υπόθεση T-396/02

August Storck KG

κατά

**Γραφείου Εναρμονίσεως στο πλαίσιο της Εσωτερικής Αγοράς
(εμπορικά σήματα, σχέδια και υποδείγματα) (ΓΕΕΑ)**

«Κοινοτικό σήμα — Τρισδιάστατο σήμα — Σχήμα ζαχαρωτού — Απόλυτοι λόγοι
απαραδέκτου — Άρθρο 7, παράγραφος 1, στοιχείο β', του κανονισμού (ΕΚ) 40/94
— Διακριτικός χαρακτήρας που αποκτήθηκε λόγω της χρήσεως — Άρθρο 7,
παράγραφος 3, του κανονισμού (ΕΚ) 40/94»

Απόφαση του Πρωτοδικείου (τέταρτο τμήμα) της 10ης Νοεμβρίου 2004 . . . II - 3824

Περίληψη της αποφάσεως

1. Κοινοτικό σήμα — Διαδικασία καταχώρισεως — Ανάκληση, περιορισμός και τροποποίηση της αιτήσεως για την καταχώριση σήματος — Απαιτείται η πράξη να είναι ρητή και χωρίς όρους — Επικουρική πρόταση περιορισμού — Δεν λαμβάνεται υπόψη (Κανονισμός 40/94 του Συμβουλίου, άρθρο 44 § 1)

2. Κοινοτικό σήμα — Ορισμός και κτήση του κοινοτικού σήματος — Απόλυτοι λόγοι απαραδέκτου — Σήματα στερούμενα διακριτικού χαρακτήρα — Τρισδιάστατο σήμα — Σχήμα ζαχαρωτού
(Κανονισμός 40/94 του Συμβουλίου, άρθρο 7 § 1, στοιχ. β')
3. Κοινοτικό σήμα — Ορισμός και κτήση του κοινοτικού σήματος — Απόλυτοι λόγοι απαραδέκτου — Σήματα στερούμενα διακριτικού χαρακτήρα, περιγραφικά ή συνήθους χαρακτήρα — Εξαίρεση — Απόκτηση του διακριτικού χαρακτήρα λόγω χρήσεως — Κριτήρια εκτιμήσεως
(Κανονισμός 40/94 του Συμβουλίου, άρθρο 7 § 3)

1. Είναι μεν αληθές ότι, δυνάμει του άρθρου 44, παράγραφος 1, του κανονισμού 40/94 για το κοινοτικό σήμα, ο αιτών μπορεί ανά πάσα στιγμή να ανακαλέσει την αίτηση κοινοτικού σήματος ή να περιορίσει τον κατάλογο προϊόντων ή υπηρεσιών που περιλαμβάνει και ότι, επομένως, η ευχέρεια περιορισμού του καταλόγου προϊόντων και υπηρεσιών ανήκει αποκλειστικά στον αιτούντα την καταχώριση κοινοτικού σήματος, ο οποίος μπορεί, ανά πάσα στιγμή, να απευθύνει σχετικό αίτημα στο Γραφείο Εναρμονίσεως στο πλαίσιο της Εσωτερικής Αγοράς (εμπορικά σήματα, σχέδια και υποδείγματα), όμως η ολική ή μερική ανάκληση αιτήσεως κοινοτικού σήματος ή ο περιορισμός του καταλόγου των προϊόντων ή υπηρεσιών που περιλαμβάνει πρέπει να πραγματοποιούνται κατά τρόπο ρητό και χωρίς όρους.

Επομένως, δεν μπορεί να ληφθεί υπόψη διάβημα του αιτούντος με το οποίο αυτός προτείνει, στο πλαίσιο προσφυγής ασκηθείσας κατά της απορρίψεως της αιτήσεώς του για καταχώριση, τον περιορισμό του καταλόγου των προϊόντων, που αφορά η αίτηση σε ένα μόνο μέρος αυτών, μόνον επικουρικός, δηλαδή μόνο σε περίπτωση που το

τιμήμα προσφυγών σκεπτόταν να απορρίψει την αίτηση αυτή για το σύνολο των προϊόντων στα οποία αυτή αναφερόταν.

(βλ. σκέψεις 19-20)

2. Στερείται διακριτικού χαρακτήρα σε σχέση με τα οικεία προϊόντα, υπό την έννοια του άρθρου 7, παράγραφος 1, στοιχείο β', του κανονισμού 40/94 για το κοινοτικό σήμα, το τρισδιάστατο σημείο που αποτελείται από την παράσταση ζαχαρωτού σχήματος οβάλ και χρώματος ανοικτού καφέ και χαρακτηρίζεται από φουσκωτά άκρα, κυκλικό βαθούλωμα στο κέντρο και επίπεδη εσωτερική όψη, του οποίου η καταχώριση ζητείται για «είδη ζαχαροπλαστικής» υπαγόμενα στην κλάση 30 υπό την έννοια του Διακανονισμού της Νίκαιας, στο μέτρο που το οικείο σχήμα δεν διαφέρει ουσιαστικά από ορισμένα βασικά σχήματα των συγκεκριμένων προϊόντων, τα οποία συνήθως χρησιμο-

ποιούνται στο εμπόριο, αλλά εμφανίζονται μάλλον ως μια παραλλαγή αυτών, οπότε δεν θα καθιστά δυνατό στον μέσο καταναλωτή να διακρίνει αμέσως και με βεβαιότητα τα ζαχαρωτά του προσφεύγοντος από αυτά που έχουν άλλη εμπορική προέλευση

(βλ. σκέψεις 44-45)

3. Η απόκτηση διακριτικού χαρακτήρα λόγω της χρήσεως του κοινοτικού σήματος, που προβλέπει το άρθρο 7, παράγραφος 3, του κανονισμού 40/94, απαιτεί, πρώτον, σημαντικό ένα τμήμα του ενδιαφερομένου κοινού να αναγνωρίζει, χάρη στο σήμα, τα οικεία προϊόντα ή υπηρεσίες ως προερχόμενα από συγκεκριμένη επιχείρηση. Πάντως, οι περιστάσεις, υπό τις οποίες η συνδεδεμένη με την απόκτηση διακριτικού χαρακτήρα λόγω χρήσεως προϋπόθεση μπορεί να θεωρηθεί ότι πληρούται, δεν μπορούν να προσδιορίζονται αποκλειστικά και μόνο βάσει γενικών και αφηρημένων στοιχείων, όπως είναι τα συγκεκριμένα ποσοστά.

Δεύτερον, προκειμένου να γίνει δεκτή η καταχώριση σήματος δυνάμει του άρθρου 7, παράγραφος 3, του κανονισμού 40/94, πρέπει να αποδειχθεί ο κτηθείς λόγω χρήσεως του ως άνω σήματος διακριτικός χαρακτήρας στο σημαντικό εκείνο τμήμα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, εντός του οποίου απουσίαζε ο εν λόγω χαρακτήρας από

πλευράς άρθρου 7, παράγραφος 1, στοιχεία β' έως δ', του εν λόγω κανονισμού.

Τρίτον, πρέπει να ληφθούν υπόψη, για την εκτίμηση, σε περίπτωση όπως η προκειμένη, της αποκτήσεως διακριτικού χαρακτήρα λόγω χρήσεως, παράγοντες όπως, ιδίως, το μερίδιο της αγοράς που αναλογεί στο σήμα, η ένταση, η γεωγραφική έκταση και η διάρκεια της χρήσεως του σήματος αυτού, το μέγεθος των επενδύσεων στις οποίες έχει προβεί η επιχείρηση για την προώθησή του, το ποσοστό των ενδιαφερομένων κύκλων που αναγνωρίζει, χάρη στο σήμα, το προϊόν ως προερχόμενο από συγκεκριμένη επιχείρηση, καθώς και οι δηλώσεις εμπορικών και βιομηχανικών επιμελητηρίων ή άλλων επαγγελματικών ενώσεων.

Τέταρτον, ο διακριτικός χαρακτήρας ενός σήματος, συμπεριλαμβανομένου αυτού που έχει κτηθεί με τη χρήση, πρέπει επίσης να εκτιμάται σε σχέση με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες για τις οποίες ζητείται η καταχώριση του σήματος και λαμβάνοντας υπόψη την τεκμαιρομένη αντίληψη ενός μέσου καταναλωτή της κατηγορίας των οικείων προϊόντων ή υπηρεσιών, που έχει τη συνήθη πληροφόρηση και είναι ευλόγως προσεκτικός και ενημερωμένος.

(βλ. σκέψεις 56-59)