

## **Решение № 515 от 10.11.2011 г. на ПАС по в. т. д. № 913/2011 г.**

чл. 258 и сл. ГПКчл. 259 ГПКчл. 26, ал. 3 т.5 б."б" ЗМГОчл. 42, ал.1 от ЗАПСП

РЕШЕНИЕ

Номер 515 Година 10.11.2011 Град Пловдив

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД състав Първи

На 28.09.2011 г.

В публично заседание в състав Председател Цветана Михова

Членове Красимира Ангелова Симеон Захариев

Секретар Стефка Костадинова Прокурор

Сложи за разглеждане докладваното от съдията Ангелова

в.т.дело 913 по описа за 2011 година

номер

Производството е по реда на чл. 258 и сл. ГПК.

С р. № 251/10.06.2011 г. по т.д. № 24/2011 г. Пазарджишкият окръжен съд е отхвърлил предявения от "О." А. гр. С. против "О." А. гр. П. иск за признаване за установено, че авторското право върху художественото произведение и оригиналния дизайн на логото "О." принадлежи на "О." А. гр. С., като датира преди 11.04.2000г - датата на подадената от ответника заявка за регистрация на фигуративна търговска марка № 39496/21.02.2001 г. на П. ведомство на РБ, която съдържа изображение идентично на логото на "О.", като неоснователен. Присъдени са съдебни разноси в размер на 800.00 лв.

Против така постановеното решение е постъпила въззивна жалба от името на "О." А. гр. С.. Поддържа се, че решението е неправилно и се иска да бъде отменено, като с решение по съществуващото на спора предявеният иск бъде уважен. Жалбоподателят счита, че изводът на първоинстанционния съд за това на кого принадлежат авторските права върху марката е необоснован.

Въззиваемата страна изразява становище, че жалбата е неоснователна, а постановеното решение обосновано и законосъобразно, поради което моли да бъде потвърдено.

Пловдивският апелативен съд, след като обсъди доказателствата по делото във връзка с доводите и становищата на страните, прие следното:

Въззивната жалба е подадена от надлежно легитимирана страна, в срока по чл. 259 ГПК и е процесуално допустима.

Насочена е против валидно и допустимо решение на първоинстанционния съд.

Разгледана по същество, същата е основателна.

"О." А. гр. С. е предявило пред Пазарджишки окръжен съд иск за признаване за установено, че авторското му право върху художественото произведение и оригиналния дизайн на логото "О." предхожда заявката на "О." А. гр. П. от 11.04.2000 г. за регистрация на фигуративна търговска марка, съдържаща идентично изображение на логото му.

Фактическите обстоятелства, на които се позовава ищецът са, че през 1999 г. дружеството с договор възложило на дизайнерско студио ЕТТотем - Ч. С. да разработи фигуративно изображение - лого "О." и словесно обозначение. За изпълнение на работата бил привлечен художникът Г.У.. От предложените няколко варианта ищецът избрал един и още през 1999 г. започнал да го използва за обозначаване на продукцията си, върху рекламни материали, бланки и др. Твърди, че придобил отчуждимите имуществени и неимуществени права върху марката и на 27.11.1999 г. логото било регистрирано като авторско произведение в Агенция за колективно управление и защита на авторските права "И.". През 2005 г. дружеството взело решение да защити логото си като словна и фигуративна марка, като за целта подало заявки в П. ведомство по реда на ЗМГО, съответно заявка вх. № 76138/20.01.2005 г. за регистрация на фигуративна търговска марка "О." и заявка вх. № 76952/22.02.2005 г. на словна търговска марка "О.". Последвал отказ, тъй като на 21.02.2001 г. по заявка от 11.04.2000 г. на конкуретното на ищеца дружество "О."А. била регистрирана фигуративна търговска марка с изображение идентично на логото на "О."АД. Тъй като претендираните от ищеца авторски права са защитени от ЗАПСП и са възникнали преди подадената от ответника заявка, има интерес от признаване на това обстоятелство за установено по съдебен ред, с оглед възможността за заличаване на регистрацията от ответника и забрана за ползването ѝ.

Правното основание на така предявения иск е по чл. 26, ал. 3 т.5 б."б" ЗМГО, в какъвто смисъл са и указанията на ВКС по приложение на закона в мотивите към определение № 758/02.11.2010 г. по приложеното ч.т.д. № 395/2009 г. на ВКС, постановено по повод допустимостта на предявения иск.

Ответното дружество не признава предявения иск. Поддържа, че ищцовото дружество не притежава авторски права върху търговската марка.

По делото е представен договор за създаване на авторско произведение от 03.09.1999 г. сключен между "О."А. гр. С. и ЕТТотем - Ч. С. Пловдив, представлявано от Ч. С. с предмет създаване произведение на дизайна - знак и лого на "О." АД. Ищцовото дружество има качеството на възложител, а едноличния търговец -изпълнител на авторскоправната поръчка. Извършената съдебно-почеркова експертиза е установила автентичността на подписите на представляващите страни по договора /л.34 - 47 от делото на ПзОС/. Разпитан като свидетел Г.У. е установил, че е член на съюза на художниците и през есента на 1999 г. бил привлечен от ЕТ С. за изработка лого на "О.". Работил е по представените по делото варианти и е получил хонорар за одобрения и приет знак. На 27.11.1999 г. на свидетеля е издаден сертификат от Агенция за колективно управление и защита на авторските права "И." за графичен знак и лого на фирма "О.", като е вписано, че са създадени в изпълнение на договор с "О." А. /л.20 от делото на ПзОС/. Показанията на св.румов и датата на сертификата потвърждават достоверността на датата на договора за създаване на произведението. Съгласно чл. 42, ал.1 от ЗАПСП, авторското право върху произведение създадено по поръчка /каквто е настоящия случай/, принадлежи на автора на произведението, освен ако в договора за възлагане е предвидено друго. Следователно, нормата допуска страните да договорят друго относно авторското право и от значение е съдържанието на договора. При настоящия казус, страните по договора за създаване на произведението в т.5 са постигнали съгласие всички имуществени и отчуждими неимуществени права върху произведението да възникнат за възложителя, т.е. за ищеца, от момента на създаването му. Договорено е, че възложителят има право да използва и разрешава използването на произведението по всички допустими по закон и договора начини, в т.ч. да го поставя върху продуктите си, да рекламира услугите си, да го регистрира като търговска марка, да го поставя върху свои фирмени бланки, визитки, фактури и всякакви други документи, да го използва за реклама и популяризиране на фирмата си, да го публикува в интернет и т.н. Редакцията на текста е съвсем категорична, че авторските права възникват за ищеца. В т.5 от договора е предвидена и хипотеза, в която е привлечен подизпълнител - в случая сврумов. Изпълнителят - ЕТ С., се е задължил да запознае подизпълнителя с условията на договора и той да приеме същите по отношение възникването на авторското право. Сврумов, автор на фигуративната и словна търговска марка "О." е бил запознат с договора, което е видно от съдържанието на сертификата посочен по-горе. Същият не създава авторски права и обстоятелството, че е издаден на негово име не отменя постигнатата договореност. По този начин и с оглед предвидената в чл. 42, ал.1 ЗАПСП възможност, имуществените права и отчуждимите неимуществени такива върху процесната марка са възникнали за ищеца по делото през есента на 1999 г., т.е. преди 11.04.2000 г., когато ответното дружество е подало заявка за регистрация на идентично изображение.

Така установеното дава основание за извод, че предявеният иск е основателен и доказан. Представеното пред първоинстанционния съд невязло в сила р. № 155/11.05.2011 г. на П. ведомство не обвързва съда предвид характера на производството.

Като е приел предявения иск за неоснователен първоинстанционният съд е постановил неправилно съдебно решение, което ще следва да се отмени изцяло и иска бъде уважен така както е предявен.

На ищеца ще следва да се присъдят направените по делото съдебни разноски в размер

на 2 080 лв., от които 1 580 лв. пред първата инстанция и 500.00 лв. пред въззивната такава.

По изложените съображения, Пловдивският апелативен съд

РЕШИ:

ОТМЕНЯ р. № 251/10.06.2011 г. по т.д. № 24/2011 г. на Пазарджишки окръжен съд, вместо което ПОСТАНОВЯВА:

ПРИЗНАВА ЗА УСТАНОВЕНО по иска на "О."А. гр. С., булстат 121722373, представлявано от И. П. Ч., срещу "О." А. гр. П., 4500 И. парк "ОЕ", представлявано от Н. Г. К. и Л. И. Г., че "О." А. е носител на авторското право върху оригиналния дизайн на логото "О." от преди 11.04.2000 г., когато "О."А. е заявило в патентното В. на Република България за регистрация фигуративна търговска марка, съдържаща идентично изображение № 39496.

ОСЪЖДА "О. Г. А. гр. П., 4500 И. парк "ОЕ", представлявано от Н. Г. К. и Л. И. Г., заедно и поотделно, да заплати на "О" А. гр. С., булстат 121722373, представлявано от И. П. Ч., направените по делото съдебни разноски в размер на 2 080 лв.

Решението подлежи на касационно обжалване пред ВКС в едномесечен срок от връчването му на страните.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

ЧЛЕНОВЕ: