

COUR D'APPEL DE PARIS
ARRÊT DU 14 mai 2021

Pôle 5 - Chambre 2

Numéro d'inscription au répertoire général : n° RG 20/01477 -
n° Portalis 35L7-V-B7E-CBKMQ

Décision déferée à la Cour : jugement du 21 novembre 2019 -
Tribunal de grande instance de PARIS - 3ème chambre 1ère section
- RG n°18/12650

APPELANTE

**S.A.R.L. PLEIN FRAIS, agissant en la personne de sa gérante,
Mme A E épouse A, domiciliée en cette qualité au siège
social situé**

18, rue Olympes de G M

89400 MIGENNES

Immatriculée au rcs de Sens sous le numéro 818 114 068

Représentée par Me L A , avocat au barreau de PARIS, toque B 738

INTIMEE

**S.A.S.U. LA FERME DE PONTAULT COMBAULT, prise en la
personne de ses représentants légaux domiciliés en cette
qualité au siège social situé**

44, rue Raoul Dautry

77340 PONTAULT-COMBAULT

Assignée conformément aux dispositions de l'article 659 du code de
procédure civile et n'ayant pas constitué avocat

COMPOSITION DE LA COUR :

En application des dispositions des articles 805 et 907 du code de
procédure civile, l'affaire a été débattue le 24 mars 2021, en
audience publique, les avocats ne s'y étant pas opposés, devant
Mme L L, Conseillère, chargée d'instruire l'affaire, laquelle a
préalablement été entendue en son rapport

Mme L L a rendu compte des plaidoiries dans le délibéré de la Cour,
composée de :

Mme B C , Présidente

Mme L L , Conseillère

Mme A M , Conseillère

Greffière lors des débats : Mme C T

ARRET :

Par défaut

Par mise à disposition de l'arrêt au greffe de la Cour, les parties en ayant été préalablement avisées dans les conditions prévues au deuxième alinéa de l'article 450 du code de procédure civile

Signé par Mme B C , Présidente, et par Mme C T , Greffière, présente lors de la mise à disposition.

Vu le jugement réputé contradictoire rendu le 21 novembre 2019 par le tribunal de grande instance de Paris,

Vu l'appel interjeté le 10 janvier 2020 par la société Plein Frais,

Vu les uniques conclusions remises au greffe, et notifiées par voie électronique le 04 mai 2020 par la société Plein Frais, appelante,

Vu l'absence de constitution d'avocat de la société La Ferme de Pontault Combault, intimée,

Vu l'envoi en cours de délibéré, à la demande de la cour, de l'assignation introductive d'instance et d'un extrait k bis récent de la société La Ferme de Pontault Combault,

Vu l'ordonnance de clôture du 21 janvier 2021.

SUR CE, LA COUR,

Il est expressément renvoyé, pour un exposé complet des faits de la cause et de la procédure, à la décision entreprise et aux écritures précédemment visées de la société Plein Frais.

La société Plein Frais, immatriculée le 3 février 2016 au registre du commerce et des sociétés de Sens, a pour activité, aux termes de l'extrait Kbis, le commerce d'alimentation générale, l'achat et la vente de tous produits alimentaires et non alimentaires notamment de fruits et légumes, en fixe ou en ambulant.

Elle fait valoir qu'elle exploite un établissement à Migennes sous le nom de «Plein Frais» du type alimentation générale, primeur, boucherie et un site internet qu'elle exploite sous le nom de domaine « 'https://www.pleinfrais.fr' » ainsi qu'une page Facebook sous l'URL :

«'https://www.facebook.com/Plein.Frais.Migennes/'» lui permettant de communiquer sur son activité.

La société La Ferme de Pontault Combault, immatriculée le 29 février 2017 au registre du commerce et des sociétés de Melun, exerce une activité de vente de produits alimentaires.

Elle a déposé le 11 avril 2018 à l'INPI la marque semi-figurative n°18 44 44 971': pour désigner des produits et services dans les classes 3, 5, 21, 29, 30, 31, 32, 35, 39 et 43.

Par courrier recommandé avec accusé de réception du 19 juin 2018, le conseil de la société Plein Frais a mis en demeure la société La Ferme de Pontault Combault de renoncer à l'enregistrement de cette marque, qui porterait atteinte à la dénomination sociale de la société Plein Frais.

Puis la société Plein Frais, par acte délivré par huissier de justice, suivant procès-verbal de remise à l'étude, a fait assigner la société La Ferme de Pontault Combault devant le tribunal de grande instance de Paris.

Le jugement déféré du 21 novembre 2019 a':

- débouté la société Plein Frais de ses demandes,
- dit que la société Plein Frais conservera la charge de ses dépens.

La société Plein Frais a interjeté appel de cette décision et a fait signifier par un procès-verbal de recherches infructueuses les conclusions et la déclaration d'appel à la société La Ferme De Pontault Combault le 14 mai 2020.

Par ses conclusions du 4 mai 2020, la société Plein Frais sollicite de la cour :

- d'infirmer le jugement du TGI de Paris entrepris RG N° 18/12650,
- de dire et juger la société Plein Frais recevable et bien fondée en ses demandes, de prononcer la nullité de l'enregistrement de la marque «Produits alimentaires Frais PLEIN FRAIS» enregistrée sous le numéro 18 4 444 971,
- d'ordonner la transmission de l'arrêt à intervenir à l'INPI pour inscription au Registre national des marques, conformément à l'article L.714-7 du code de la propriété intellectuelle,
- d'interdire à la société La Ferme de Pontault Combault d'utiliser le signe distinctif PLEIN FRAIS dans le commerce, d'enjoindre à la société La Ferme de Pontault Combault de modifier le nom de sa page facebook,
- de condamner la société La Ferme de Pontault Combault à payer à la société Plein Frais la somme de 5.000 euros avec intérêts au taux légal à compter de la réception de la mise en demeure, soit le 20 juin 2018,

- de prononcer une astreinte de 100 euros par jour de retard à compter de la signification de la décision à intervenir,

- de condamner la société La Ferme de Pontault Combault à payer à la société Plein Frais la somme de 3.000 euros, en remboursement des frais irrépétibles, sur le fondement de l'article 700 du Code de procédure civile et aux entiers dépens.

Il ressort de l'extrait k bis communiqué à la cour pendant son délibéré que la société La Ferme de Pontault Combault n'a plus d'activité depuis le 15 février 2020.

Sur la demande d'annulation de la marque n°18 4 444 971 de la société La Ferme de Pontault Combault

Le jugement dont appel a débouté la société Plein Frais de sa demande d'annulation au motif que le tribunal était dans l'incapacité d'apprécier si la marque litigieuse avait bien été enregistrée, la société Plein Frais n'ayant produit que la publication de la demande d'enregistrement de la marque n°184444971 sans le certificat d'enregistrement de cette marque délivré par l'INPI.

En cause d'appel, la société Plein Frais verse le certificat d'enregistrement de la marque. Au terme de ses dernières conclusions devant la cour, l'appelant sollicite de la cour de prononcer la nullité de la marque litigieuse et la transmission de l'arrêt à l'INPI pour inscription au registre.

L'article L. 711-4 du code de la propriété intellectuelle tel qu'applicable à l'espèce dispose *«Ne peut être adopté comme marque un signe portant atteinte à des droits antérieurs, et notamment : b) A une dénomination ou raison sociale, s'il existe un risque de confusion dans l'esprit du public»*.

L'article L.714-3 du code de la propriété intellectuelle, dans sa version applicable à l'espèce, dispose :

«Est déclaré nul par décision de justice l'enregistrement d'une marque qui n'est pas conforme aux dispositions des articles L.711-1 à L.711- 4.

Le ministère public peut agir d'office en nullité en vertu des articles L. 711-1, L. 711-2 et L. 711-3.

Seul le titulaire d'un droit antérieur peut agir en nullité sur le fondement de l'article L.711- 4.

Toutefois, son action n'est pas recevable si la marque a été déposée de bonne foi et s'il en a toléré l'usage pendant cinq ans.

La décision d'annulation a un effet absolu».

La société Plein Frais estime que la marque n°18 4 444 971 déposée par la société La Ferme de Pontault Combault pour les produits et services des classes 3, 5, 21, 29, 30, 31, 32, 35, 39 et 43 porte atteinte à sa dénomination sociale antérieure «'Plein Frais'» en ce qu'elle crée un risque de confusion dans l'esprit du public.

L'appréciation de la confusion suppose une comparaison entre les signes en présence, en l'occurrence la marque semi-figurative «'Produits alimentaires frais PLEIN FRAIS'» n° 18 4 444 971 et la dénomination antérieure «'Plein Frais'» au regard des produits et services visés par la marque et de l'objet social de la société Plein Frais.

Sur la comparaison des produits et services

Les produits et services visés par l'enregistrement sont':

En classe 3': Lessives'; préparations pour polir'; préparations pour dégraisser'; préparations pour abraser'; savons'; parfums'; huiles essentielles'; cosmétiques'; lotions pour les cheveux'; dentifrices'; dépilatoires'; produits de démaquillage ; rouge à lèvres'; masques de beauté'; produits de rasage'; produits pour la conservation du cuir (cirages) ; crèmes pour le cuir';

En classe 5': Produits pharmaceutiques'; produits vétérinaires'; produits hygiéniques pour la médecine'; savons désinfectants ; savons médicinaux ; shampoings médicamenteux ; dentifrices médicamenteux ; aliments diététiques à usage médical'; aliments diététiques à usage vétérinaire'; aliments pour bébés'; compléments alimentaires; articles pour pansements'; matières pour plomber les dents'; matières pour empreintes dentaires'; désinfectants'; produits antibactériens pour le lavage des mains ; produits pour la destruction des animaux nuisibles'; fongicides'; herbicides'; préparations pour le bain à usage médical'; culottes hygiéniques'; serviettes hygiéniques'; préparations chimiques à usage médical'; préparations chimiques à usage pharmaceutique'; herbes médicinales'; tisanes'; parasitocides'; alliages de métaux précieux à usage dentaire';

En classe 21 : Ustensiles de ménage'; ustensiles de cuisine'; récipients à usage ménager'; récipients pour la cuisine'; peignes'; éponges'; brosses (à l'exception des pinceaux)'; matériaux pour la brosse'; instruments de nettoyage actionnés manuellement'; paille de fer'; verre brut ou mi-ouvré à l'exception du verre de construction'; porcelaines ; faïence'; bouteilles'; objets d'art en porcelaine, en céramique, en faïence ou'en verre ; statues en porcelaine, en céramique, en faïence ou en verre'; figurines (statuettes) en porcelaine, en céramique, en faïence ou en verre'; ustensiles de toilette'; nécessaires de toilette'; poubelles'; verres (récipients)'; vaisselle';

En classe 29: Viande'; poisson'; volaille'; gibier'; fruits conservés'; fruits congelés'; fruits secs'; fruits cuisinés'; légumes conservés'; légumes surgelés'; légumes séchés'; légumes cuits'; gelées'; confitures'; compotes'; œufs'; lait'; produits laitiers'; huiles à usage alimentaire ; beurre'; charcuterie'; salaisons'; crustacés (non vivants)'; coquillages non vivants ; insectes comestibles non vivants ; conserves de viande'; conserves de poisson'; fromages'; boissons lactées où le lait prédomine';

En classe 30: Café'; thé'; cacao'; sucre'; riz'; tapioca'; farine'; préparations faites de céréales'; pain'; pâtisseries'; confiserie'; glaces alimentaires ; miel'; sirop d'agave (édulcorant naturel) ; levure'; sel'; moutarde'; vinaigre'; sauces (condiments)'; épices'; glace à rafraîchir'; sandwiches'; pizzas ; crêpes (alimentation)'; biscuits ; gâteaux ; biscottes'; sucreries ; chocolat ; boissons à base de cacao'; boissons à base de café'; boissons à base de thé';

En classe 31: Produits de l'agriculture et de l'aquaculture, produits de l'horticulture et de la sylviculture'; animaux vivants'; fruits frais'; légumes frais'; semences (graines)'; plantes naturelles'; fleurs naturelles'; aliments pour les animaux'; malt'; gazon naturel'; crustacés vivants'; coquillages vivants ; insectes comestibles vivants ; appâts vivants pour la pêche'; céréales en grains non travaillés'; plantes ; plants ; arbres (végétaux)'; bois bruts'; fourrages';

En classe 32: Bières'; eaux minérales (boissons)'; eaux gazeuses ; boissons à base de fruits'; jus de fruits'; sirops pour boissons'; préparations pour faire des boissons'; limonades'; nectars de fruits'; sodas'; apéritifs sans alcool';

En classe 35 : présentation de produits sur tout moyen de communication pour la vente au détail'; organisation d'expositions à buts commerciaux ou de publicité'; services de vente au détail en magasins, par correspondance ou en ligne (via un site Web) des produits suivants : préparations pour blanchir et autres substances pour lessiver, préparations pour nettoyer, polir, dégraisser et abraser, savons, produits de parfumerie, huiles essentielles, cosmétiques, lotions pour les cheveux, dentifrices, dépilatoires, produits de démaquillage, rouge à lèvres, masques de beauté, produits de rasage, produits pour la conservation du cuir (cirages), crèmes pour le cuir, outils et instruments à main entraînés manuellement, coutellerie non électrique, fourchettes et cuillers, armes blanches, rasoirs, outils à main actionnés manuellement pour le jardinage, tondeuses (instruments à main), appareils et instruments photographiques, cinématographiques, optiques, de pesage, de mesurage, de signalisation, de contrôle (inspection), de secours (sauvetage) et d'enseignement, appareils et instruments pour la conduite, la distribution, la transformation, l'accumulation, le réglage ou la commande du courant électrique, appareils pour l'enregistrement, la transmission, la reproduction du son ou des

images, supports d'enregistrement magnétiques, disques acoustiques ou optiques, disquettes souples; machines à calculer, équipement pour le traitement de l'information et les ordinateurs, programmes d'ordinateurs enregistrés, logiciels de jeux, logiciels (programmes enregistrés), programmes d'ordinateurs (logiciels téléchargeables), publications électroniques téléchargeables, périphériques d'ordinateurs, extincteurs, batteries électriques, fils électriques, relais électriques, combinaisons, costumes, gants ou masques de plongée, vêtements de protection contre les accidents, les irradiations et le feu, dispositifs de protection personnelle contre les accidents, lunettes (optique), articles de lunetterie, étuis à lunettes, appareils pour le diagnostic non à usage médical, cartes à mémoire ou à microprocesseur, appareils d'éclairage, de chauffage, de production de vapeur, de cuisson, de réfrigération, de séchage, de ventilation, de distribution d'eau et installations sanitaires, appareils ou installations de climatisation, congélateurs, lampes de poche, cafetières électriques, cuisinières, appareils et machines pour la purification de l'air ou de l'eau, stérilisateurs, métaux précieux et leurs alliages, autres qu'à usage dentaire, joaillerie, bijouterie, pierres précieuses, horlogerie et instruments chronométriques, monnaies, objets d'art en métaux précieux, coffrets à bijoux ou boîtes en métaux précieux, boîtiers, bracelets, chaînes, ressorts ou verres de montre, porte-clefs de fantaisie, statues ou figurines (statuettes) en métaux précieux, étuis ou écrins pour l'horlogerie, médailles, papier et carton (bruts, mi-ouvrés ou pour la papeterie ou l'imprimerie), produits de l'imprimerie, imprimés, journaux, albums, livres, manuels, prospectus, brochures et catalogues, calendriers, cartes, affiches, articles pour reliures, photographies, papeterie, instruments d'écriture, adhésifs (matières collantes) pour la papeterie ou le ménage, matériel pour les artistes, instruments de dessin, pinceaux, machines à écrire et articles de bureau (à l'exception des meubles), matériel d'instruction ou d'enseignement (à l'exception des appareils), caractères d'imprimerie, clichés, papier d'emballage, sacs et sachets (enveloppes, pochettes) en papier ou en matières plastiques pour l'emballage, feuilles bullées (en matières plastiques) (pour l'emballage ou le conditionnement), boîtes en carton ou en papier, cartonnages, linge de table en papier, serviettes de toilette en papier, mouchoirs de poche en papier, objets d'art gravés ou lithographiés, tableaux (peintures) encadrés ou non, aquarelles, dessins, patrons pour la couture, couches en papier ou en cellulose (à jeter), sacs à ordures en papier ou en matières plastiques, cuir et imitations du cuir, peaux d'animaux, portefeuilles, porte-monnaie, sacs à main, sacs à dos, sacs de voyage, sacs d'écoliers, sacs à roulettes, sacs (enveloppes, pochettes) en cuir pour l'emballage, sacs d'alpinistes, de campeurs, de plage, malles et valises, parapluies, parasols et cannes, fouets et sellerie, articles de maroquinerie en cuir ou imitations du cuir (à l'exception des étuis adaptés aux produits qu'ils sont destinés à contenir, des gants et des ceintures), coffrets destinés à contenir des affaires de toilette, colliers ou habits pour animaux, filets ou sacs à provisions, meubles, glaces

(miroirs), cadres, literie (à l'exception du linge de lit), objets d'art en bois, cire, plâtre, liège, roseau, jonc, osier, corne, os, ivoire, baleine, écaille, ambre, nacre, écume de mer, succédanés de toutes ces matières ou en matières plastiques, cintres pour vêtements, commodes, coussins, étagères, récipients d'emballage en matières plastiques, fauteuils, sièges, matelas, vaisseliers, vannerie, boîtes en bois ou en matières plastiques, ustensiles et récipients non électriques pour le ménage ou la cuisine, peignes et éponges, brosses (à l'exception des pinceaux), matériaux pour la broserie, instruments de nettoyage actionnés manuellement, paille de fer, verre brut ou mi-ouvré (à l'exception du verre de construction), verres (récipients), verres à boire, vases et flacons, vaisselle, porcelaine, faïence, bouteilles, objets d'art en porcelaine, en terre cuite ou en verre, statues ou figurines (statuettes) en porcelaine, en terre cuite ou en verre, ustensiles ou nécessaires de toilette, poubelles, aquariums d'appartement, tissus à usage textile, tissus élastiques, velours, couvertures de lit et de table, linge de maison (à l'exception du linge de table en papier et des serviettes de toilette en papier), linge de lit, linge de bain (à l'exception de l'habillement), linge de table non en papier, couvertures de voyage, stores et rideaux en matières textiles, tentures murales en matières textiles, non-tissés (textiles), vêtements, chaussures, chapellerie, chemises, vêtements en cuir ou en imitations du cuir, ceintures (habillement), fourrures (vêtements), gants (habillement), foulards, cravates, bonneterie, chaussettes, chaussons, chaussures de plage, de ski ou de sport, sous-vêtements, tapis, paillasons, nattes, linoléum, revêtements de sols (autres que les carrelages et les peintures), tentures murales non en matières textiles, carpettes, papiers peints, tapis de gymnastique, tapis pour automobiles, gazon artificiel, jeux, jouets, articles de gymnastique et de sport (autres que les vêtements, chaussures et tapis), appareils de culture physique ou de gymnastique, décorations pour arbres de Noël (à l'exception des articles d'éclairage et des sucreries), cartes à jouer, jeux de table, arbres de Noël en matières synthétiques, attirail de pêche, balles ou ballons de jeu, tables, queues ou billes de billard, patins à glace ou à roulettes, trottinettes, planches à voile ou pour le surf, raquettes, raquettes à neige, skis, rembourrages de protection (parties d'habillement de sport), viande, poisson, volaille et gibier, extraits de viande, fruits et légumes conservés, séchés et cuits, gelées, confitures, compotes, oeufs, lait et produits laitiers, huiles et graisses comestibles, graisses alimentaires, beurre, charcuterie, salaisons, crustacés (non vivants), conserves de viande ou de poisson, fromages, boissons lactées, où le lait prédomine, café, thé, cacao, sucre, riz, tapioca, sagou, succédanés du café, farines et préparations faites de céréales, pain, pâtisserie et confiserie, glaces comestibles, miel, sirop de mélasse, levure, poudre pour faire lever, sel, moutarde, vinaigre, sauces (condiments), épices, glace à rafraîchir, sandwiches, pizzas, crêpes (alimentation), biscuiterie, gâteaux, biscottes, sucreries, chocolat, boissons à base de cacao, de café, de chocolat ou de thé, produits agricoles, horticoles et

forestiers (ni préparés, ni transformés), animaux vivants, fruits et légumes frais, semences (graines), plantes et fleurs naturelles, aliments pour les animaux, malt, gazon naturel, crustacés vivants, appâts vivants pour la pêche, céréales en grains non travaillés, arbustes, plantes, plants, arbres (végétaux), agrumes, bois bruts, plantes séchées pour la décoration, fourrages, bières, eaux minérales et gazeuses, boissons non alcooliques et préparations pour faire des boissons (à l'exception de celles à base de café, de thé ou de cacao, et des boissons lactées), boissons de fruits et jus de fruits, sirops pour boissons, boissons à base de petit-lait, limonades, nectars de fruits, sodas, apéritifs sans alcool, boissons alcooliques (à l'exception des bières), cidres, digestifs (alcools et liqueurs), vins, spiritueux, extraits ou essences alcooliques';

En classe 39': Transport'; emballage et entreposage de marchandises'; distribution des eaux'; distribution (livraison de produits)';

En classe 43': Services de restauration (alimentation)'; services de bars'; services de traiteurs'; services hôteliers.

La société Plein Frais est immatriculée pour des activités de commerce d'alimentation générale, l'achat, la vente, l'import-export de tous produits alimentaires et non alimentaires et notamment de fruits de légumes en fixe et en ambulancier, la vente de spécialités et d'objets artisanaux en provenance de tous pays, la vente de meubles, vêtements, maroquinerie et chaussures, conformément à ses statuts produits.

Certains des produits et services visés par la marque postérieure se rapportent au même domaine d'activité à savoir tous les produits et services visant des denrées alimentaires.

Ainsi tous les produits des classes 29, 30 et 32, les fruits frais et légumes frais de la classe 31 et les «services de vente au détail en magasins, par correspondance ou en ligne (via un site Web) des produits suivants : viande, poisson, volaille et gibier, extraits de viande, fruits et légumes conservés, séchés et cuits, gelées, confitures, compotes, oeufs, lait et produits laitiers, huiles et graisses comestibles, graisses alimentaires, beurre, charcuterie, salaisons, crustacés (non vivants), conserves de viande ou de poisson, fromages, boissons lactées, où le lait prédomine, café, thé, cacao, sucre, riz, tapioca, sagou, succédanés du café, farines et préparations faites de céréales, pain, pâtisserie et confiserie, glaces comestibles, miel, sirop de mélasse, levure, poudre pour faire lever, sel, moutarde, vinaigre, sauces (condiments), épices, glace à rafraîchir, sandwiches, pizzas, crêpes (alimentation), biscuiterie, gâteaux, biscottes, sucreries, chocolat, boissons à base de cacao, de café, de chocolat ou de thé, produits agricoles, horticoles et forestiers (ni préparés, ni transformés), animaux vivants, fruits et

légumes frais, semences (graines), plantes et fleurs naturelles, aliments pour les animaux, malt, gazon naturel, crustacés vivants, appâts vivants pour la pêche, céréales en grains non travaillés, arbustes, plantes, plants, arbres (végétaux), agrumes, bois bruts, plantes séchées pour la décoration, fourrages, bières, eaux minérales et gazeuses, boissons non alcooliques et préparations pour faire des boissons (à l'exception de celles à base de café, de thé ou de cacao, et des boissons lactées), boissons de fruits et jus de fruits, sirops pour boissons, boissons à base de petit-lait, limonades, nectars de fruits, sodas, apéritifs sans alcool, boissons alcooliques (à l'exception des bières), cidres, digestifs (alcools et liqueurs), vins, spiritueux, extraits ou essences alcooliques» de la classe 35, sont identiques aux activités de la société Plein Frais.

En revanche, les autres produits et services qui sont des produits d'hygiène et de beauté, des produits chimiques ou pharmaceutiques, des produits d'entretien de la maison ou de décoration, des produits d'élevage ou agricoles et des services liés à l'informatique, à la communication, à la vente de produits divers tels la maroquinerie, la papeterie ou au transport, à l'emballage, à la restauration ou l'hôtellerie, n'ont en revanche pas la même nature ou la même destination que les produits ou services fournis par l'appelante et ne peuvent être considéré comme identiques ou similaires, le consommateur moyen ne pouvant les attribuer à une origine commune.

Sur la comparaison des signes

Visuellement, les deux signes ont en commun les termes «'Plein Frais'», toutefois la partie verbale de la marque contestée contient les termes «'Produits Alimentaires Frais'» ainsi qu'une illustration.

Les termes «'Produits Alimentaires Frais'» sont inscrits dans une police bien plus petite que le reste de la partie verbale de la marque. De plus, l'inscription «'Produits Alimentaires Frais'» n'est pas droite mais en arc de cercle. Au contraire, les mots «'Plein Frais'» sont inscrits en grand et mis en évidence par le fait que le cercle est rompu par l'inscription.

Quant à l'illustration elle peut s'interpréter comme un chariot de courses ou un panier plein. Cette illustration est située au centre du signe et induit que la marque désigne des services de vente de produits alimentaires, renforçant la partie verbale du signe.

L'il accordera une place dominante à l'élément verbal «'Plein Frais'» et le reste des éléments composant la marque est secondaire.

Phonétiquement, les deux signes présentent une incontestable similitude dès lors qu'ils ne diffèrent l'un de l'autre que par

l'adjonction dans la marque incriminée des termes « produits alimentaires frais».

Conceptuellement, l'ajout de «'Produits Alimentaires Frais'» et de l'élément figuratif ne permet pas de différencier la marque de la dénomination sociale antérieure mais laisse penser au contraire qu'il existe un lien économique entre la marque n° 18 4 444 971 et la société Plein Frais dont l'activité est précisément la distribution de produits alimentaires frais.

Au vu de l'ensemble des éléments présentés ci-dessous, notamment l'identité de certains des produits visés par la marque postérieure et l'activité de la société «'Plein Frais'» et la comparaison des signes ci-dessus concluant à une forte similitude entre les deux signes, la cour prononce la nullité de la marque n° 18 4 444 971 déposée par la société La Ferme de Pontault Combault pour les produits visés des classes 29, 30, et 32, les fruits frais et légumes frais de la classe 31 et les services ci-dessus énumérés de la classe 35.

Sur la demande fondée sur la responsabilité civile

La société Plein Frais expose que la société La Ferme de Pontault Combault exploite une page Facebook sur le site internet éponyme sous le nom public de «PLEIN FRAIS», elle produit au soutien de sa demande un constat d'huissier de 2018 montrant la page litigieuse ainsi qu'une impression écrans de la même page. Elle estime que cette pratique constitue un acte de concurrence déloyale qui lui cause préjudice dans la mesure où certains de ses fournisseurs confondent l'adresse des deux sociétés et formule une demande indemnitaire de 5.000 euros.

La société La Ferme de Pontault Combault dans sa page Facebook a fait le choix de ne pas mettre en avant sa propre dénomination sociale mais celle d'une société concurrente Plein Frais dans des conditions créant un risque sérieux de confusion préjudiciable à la société appelante.

Le préjudice subi par la société Plein Frais, du fait de la faible portée de la page Facebook sera pleinement indemnisé par la condamnation de la société La Ferme de Pontault Combault à payer une somme de 1.000 à titre de dommages et intérêts, sans qu'il y ait lieu de faire remonter à la date de la mise en demeure les intérêts dus sur cette somme.

Sur la demande d'interdiction

L'appelante forme une demande d'interdiction d'utiliser le nom «Plein Frais» dans le commerce par la société La Ferme de Pontault Combault et d'injonction à modifier le nom de sa page facebook.

Elle sollicite le prononcé d'une astreinte de 100 euros par jour de retard.

La cour enjoint à la société La Ferme de Pontault Combault de modifier ou de supprimer sa page facebook, dans le mois de la signification de l'arrêt, de sorte que n'apparaissent plus les termes «Plein Frais», et ce sans qu'il ne soit utile de prononcer d'astreinte et déboute du surplus des demandes.

PAR CES MOTIFS

Infirmes le jugement en toutes ses dispositions,

Statuant à nouveau,

Prononce la nullité partielle de la marque n°18 4 444 971 pour tous les produits visés dans les classes 29, 30 et 32, les *«fruits frais et légumes frais»* de la classe 31 et les *«services de vente au détail en magasins, par correspondance ou en ligne (via un site Web) des produits suivants : viande, poisson, volaille et gibier, extraits de viande, fruits et légumes conservés, séchés et cuits, gelées, confitures, compotes, oeufs, lait et produits laitiers, huiles et graisses comestibles, graisses alimentaires, beurre, charcuterie, salaisons, crustacés (non vivants), conserves de viande ou de poisson, fromages, boissons lactées, où le lait prédomine, café, thé, cacao, sucre, riz, tapioca, sagou, succédanés du café, farines et préparations faites de céréales, pain, pâtisserie et confiserie, glaces comestibles, miel, sirop de mélasse, levure, poudre pour faire lever, sel, moutarde, vinaigre, sauces (condiments), épices, glace à rafraîchir, sandwiches, pizzas, crêpes (alimentation), biscuiterie, gâteaux, biscottes, sucreries, chocolat, boissons à base de cacao, de café, de chocolat ou de thé, produits agricoles, horticoles et forestiers (ni préparés, ni transformés), animaux vivants, fruits et légumes frais, semences (graines), plantes et fleurs naturelles, aliments pour les animaux, malt, gazon naturel, crustacés vivants, appâts vivants pour la pêche, céréales en grains non travaillés, arbustes, plantes, plants, arbres (végétaux), agrumes, bois bruts, plantes séchées pour la décoration, fourrages, bières, eaux minérales et gazeuses, boissons non alcooliques et préparations pour faire des boissons (à l'exception de celles à base de café, de thé ou de cacao, et des boissons lactées), boissons de fruits et jus de fruits, sirops pour boissons, boissons à base de petit-lait, limonades, nectars de fruits, sodas, apéritifs sans alcool, boissons alcooliques (à l'exception des bières), cidres, digestifs (alcools et liqueurs), vins, spiritueux, extraits ou essences alcooliques»* de la classe 35,

Dit qu'il appartient à la partie la plus diligente de transmettre à l'INPI la présente décision, une fois celle-ci devenue définitive, aux fins d'inscription au registre national des marques,

Condamne la société La Ferme de Pontault Combault au paiement de la somme de 1.000 euros en réparation des actes de concurrence déloyale commis,

Enjoint à la société La Ferme de Pontault Combault, dans le mois de la signification de l'arrêt, de modifier ou de supprimer sa page facebook, de sorte que n'apparaissent plus les termes «Plein Frais»,

Déboute la société Plein Frais du surplus de ses demandes,

Condamne la société La Ferme de Pontault Combault au paiement de la somme de 1.000 euros sur le fondement de l'article 700 du code de procédure civile,

Condamne la société La Ferme de Pontault Combault au dépens de la procédure de première instance et d'appel.