



Mål nr 06-180
V.ans. 04-04128

PATENTBESVÄRSRÄTTENS

DOM

meddelad 2007-11-28 efter överklagande av Patent- och registreringsverkets beslut, se bilaga 1.

Klagande: 7-Eleven Inc. (sökande)

Ombud: Albihns AB

Målet gäller: Registrering av varumärket FRÜT COOLER.

DOMSLUT

Patentbesvärsrätten undanröjer det överklagade beslutet och visar ansökningen åter till Patentverket för fortsatt handläggning.

LC

Postadress
Box 24160
104 51 Stockholm

Besöksadress
Linnégatan 87 D

Telefon
08-783 38 50

Fax
08-783 76 37

Org.nr
202100-3971

YRKANDE M.M.

7-Eleven Inc. har i Patentbesvärsrätten vidhållit sin ansökan om registrering av varumärket FRÜT COOLER,

Till grund för sin talan har bolaget hållit fast vid att deras märke inte är förväxlingsbart med gemenskapsvarumärket 3693298 FRUIT COOLERS.

Bolaget har utvecklat sin talan i huvudsak enligt följande.

Det mothållna märket FRUIT COOLERS är registrerat för bl.a. ice cream, ices, water ice. Innehavaren är tillverkare av godis och söt-saker. Varumärket FRUIT COOLERS används för att marknadsföra isglass som ”Mr Freeze Fruit Coolers” och produkterna riktar sig främst till barn.

FRUIT COOLERS måste anses synnerligen beskrivande för de varor som märket omfattar. Patentverket hade inte godkänt ett sådant märke för registrering då det är beskrivande (jfr svenska varumärkesansökningen 2004/04028 FRUIT COOLER). Mot denna bakgrund måste det motanförda märket anses besitta ett synnerligen begränsat skyddsomfång.

7-Elevens märke innefattar det särpräglade ordet FRÜT. Ordet förekommer inte i det svenska språket, eller det engelska, tyska eller franska. Det är ett fantasiord som besitter en inte oansenlig särskiljningsförmåga.

Märkena omfattar varor i olika klasser och det måste finnas en anledning till varför man placerat de berörda varorna i skilda klasser, även om de är livsmedel i mer eller mindre flytande form.

De kylta drycker som säljs i specifika apparater benämnda FRÜT COOLER återfinns under 7-Elevens varumärken i 7-Elevens egna butiker och restaurangbutiker. FRÜT COOLER är avsett för direktkonsumtion. Någon egentlig förväxling är därför i praktiken utesluten. 7-Eleven riktar sig främst till en urban omsättnings-

krets i arbetsför ålder och butikerna återfinns på strategiska platser i storstadsregionerna.

De skillnader som föreligger såvitt avser varorna och dess försäljningsställen är tillräckliga för att märkena, mot bakgrund av det äldre märkets bristande särskiljningsförmåga, inte skall anses vara förväxlingsbara.

DOMSKÄL

Vid bedömning av frågor om förväxling bestäms det äldre märkets skyddsomfång av dess ursprungliga och eventuellt förvärvade särskiljningsförmåga (jfr principen om känneteckenskraft). En annan sak är att det i enpartsfall normalt saknas utredning om förvärvad särskiljningsförmåga hos ett av Patentverket motanfört varumärke.

Det motanförda varumärket FRUIT COOLERS består av ordet fruit som betyder frukt och ordet cooler som betyder bl.a. stor kall drink (dryck) (Norstedt, Wordfinder 7.0). Uttrycket beskriver därmed de varor som varumärket FRUIT COOLERS avser, bl.a. ”god-saker i flytande eller fryst form” i klass 30. Det motanförda varumärket FRUIT COOLERS har härigenom i sig en svag känneteckenskraft med avseende på de varor som det omfattar.

Det sökta märket FRÜT COOLER avser, som Patentverket konstaterat, varor av liknande slag som det motanförda märket FRUIT COOLERS, bl.a. med hänsyn till att olika icke-alkoholhaltiga drycker ofta återfinns på samma försäljningsställen som t.ex. glass och isglass.

De skillnader som verket funnit mellan märkena är dock enligt Patentbesvärsrätten mening tillräckliga för att det sökta märket vid en helhetsbedömning inte skall vara förväxlingsbart med det motanförda, särskilt med hänsyn till att det sökta märkets förled FRÜT till skillnad mot det motanförda märkets FRUIT inte kan fränkännas distinktivitet med avseende på de varor som märkena

avser. Överklagandet skall därför bifallas.

Per Carlson

Merit Persson

Ulf Hallin

Referent

Enhälligt