



PATENTBESVÄRSRÄTTENS DOM

meddelad i Stockholm den 29 juni 2010

PARTER

Klagande

Oenoforos AB, 556493-9188
Kungsholms strand 135 B, 112 48 Stockholm
Ombud: Peter Eriksson, Albihns.Zacco AB
Box 5581, 114 85 Stockholm

Motpart

42 Below Limited
Level 1, 646 Great South Road, Ellerslie, Auckland, Nya Zeeland
Ombud: GROTH & CO KB
Box 6107, 102 32 Stockholm

SAKEN

Upphävande av varumärkesregistreringen 37° BELOW

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Patent- och registreringsverkets (PRV) beslut den 29 april 2008
angående vm.reg. nr 383.284, se bilaga 1

DOMSLUT

Patentbesvärsrätten avslår överklagandet.

LC

Postadress	Besöksadress	Telefon	Fax	Org.nr
Box 24160	Karlavägen 108	08-783 38 50	08-783 76 37	202100-3971
104 51 Stockholm				

YRKANDEN M.M.

Oenoforos AB har Patentbesvärsrätten vidhållit att det registrerade varumärket 37° BELOW ska bestå.

42 Below Limited har i Patentbesvärsrätten bestritt ändring.

Till grund för sin talan har Oenoforos hållit fast vid att varumärket 37° BELOW inte är förväxlingsbart med gemenskapsvarumärket 3667581 42BELOW i visst utförande.

42 Below Limited har till grund för sin talan hållit fast vid att de motstående märkena är förväxlingsbara.

Oenoforos har till utveckling av talan, utöver vad som åberopats i PRV, anfört bl.a. följande. Det engelska ordet below i respektive varumärke har väldigt låg eller obefintlig särskiljningsförmåga och anger endast att det är fråga om en vara som producerats på sydligare breddgrader eller bör förtäras under 0°. Ett frihållningsbehov föreligger således för denna lydelse vad gäller de produkter som är i fråga under respektive varumärkesregistrering. I förevarande fall är det märkena i sin helhet som ska jämföras. Oenoforos märken består av ordmärket 37° BELOW medan det motanförda märket består av 42BELOW i ett distinkt figurativt utförande. De tydliga skillnaderna gör att märkena kan samexistera utan risk för förväxling angående kommersiellt ursprung.

42 Below Limited har till utveckling av talan, utöver vad som åberopats i PRV, anfört bl.a. följande. I varumärket 42BELOW i visst utförande uppges inte någon beteckning för breddgrader. Att det engelska ordet below enligt Norstedts stora engelsk-svenska ordbok ska ses som ett egennamn med geografisk ursprungsangivelse och att det av denna anledning föreligger ett frihållningsbehov är att dra alltför vittgående slutsatser. Det ska vidare understrykas att någon gradbeteckning som skulle syfta på severingstemperatur inte finns i bolagets märke. Sammanfattningsvis skulle Oenoforos märke föranleda en avsevärd risk för att konsumenterna förleds tro att det föreligger ett kommersiellt samband mellan de varor som tillhandahålls under de motstående varumärkena.

DOMSKÄL

Såsom PRV anført föreligger det identitet/varuslagslikhet mellan det vin som varumärket 37° BELOW avser i klass 33 och de alkoholhaltiga drycker som det motanförla gemenskapsvarumärket 42BELOW i visst utförande omfattar i samma klass.

Varor som säljs under det äldre märket kommer troligen att efterfrågas under märket i sin helhet dvs. under 42BELOW medan det yngre märket kommer att efterfrågas under beteckningen 37 BELOW eller 37 grader BELOW. Ordet BELOW får anses vara särskiljande för de varor som omfattas av respektive varumärke. Det får därmed anses föreligga en inte obetydlig likhet mellan märkena i såväl visuellt som fonetiskt avseende. De motstående märkena ger, enligt Patentbesvärsrättens uppfattning, inte upphov till några bestämda associationer i någon riktning. Med hänsyn till principen om den bleknande minnesbilden ligger det närmast till hands att en normalkonsument, som kommit i kontakt med varor sålda under det äldre märket, erinrar sig att märket består av en sifferkombination och beteckningen BELOW när denne möter produkter försedda med det yngre märket eftersom det ger en liknande minnesbild. Det föreligger därmed en uppenbar risk att det sker en förväxling mellan märkena. Överklagandet kan därför inte bifallas.

ANVISNING FÖR ÖVERKLAGANDE, se bilaga 2 (Formulär B).

I avgörandet har deltagit patenträttsrådet Jeanette Bäckvall, ordförande och referent, f. patenträttsrådet Ulf Hallin samt adjungerade ledamoten Charlotte Dahl. Enhälligt.