



PATENTBESVÄRSRÄTTENS DOM

meddelad i Stockholm den 17 december 2010

PARTER

Klagande

Mundipharma AG

Ombud: Ehrner & Delmar Patentbyrå AB

Box 10316, 100 55 Stockholm

Motpart

Ratiopharm AB

Box 1265, 251 12 Helsingborg

SAKEN

Upphävande av varumärkesregistreringen OXYRATIO

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Patent- och registreringsverkets (PRV) beslut den 6 oktober 2008

angående vm.reg. nr 391.164, se bilaga 1

DOMSLUT

Patentbesvärsrätten avslår överklagandet.

EE

Postadress	Besöksadress	Telefon	Fax	Org.nr
Box 24160	Karlavägen 108	08-450 39 00	08-783 76 37	202100-3971
104 51 Stockholm				

YRKANDEN M.M.

Mundipharma AG (Mundipharma) har vidhållit sitt yrkande att det registrerade varumärket OXYRATIO skall upphävas.

Ratiopharm AB (Ratiopharm) har bestritt ändring.

Som grund för sin talan har Mundipharma hållit fast vid att varumärket OXYRATIO är förväxlingsbart med bolagets gemenskapsvarumärke OXYRAPID (nr 3902582).

Ratiopharm har till grund för sitt bestridande åberopat att bolagets varumärke inte är förväxlingsbart med Mundipharmas märke.

Mundipharma har utöver vad som antecknats i det överklagade beslutet anfört bl.a. följande.

En något strängare förväxlingsbedömning skall normalt tillämpas när det, som i detta fall, handlar om varumärken avsedda för läkemedelsprodukter. Detta beror på att det för konsumenten/slutförbrukaren kan uppstå allvarliga eller till och med livshotande konsekvenser om förväxling sker mellan två varumärken för läkemedelsprodukter som är näraliggande.

Det är i och för sig korrekt som PRV anfört att varumärkessuffixen RATIO betyder förnuft på latin och RAPID betyder snabb på engelska, men PRV har tillmätt den språkliga betydelsen alldeles för stora proportioner i förväxlingsbedömningen. Det kan även diskuteras huruvida den genomsnittlige läkemedelskonsumenten är medveten om betydelsen av det latinska ordet RATIO.

Den sista bokstaven i OXYRAPID utgörs av ett D jämfört med ett O i OXYRATIO. Bokstäverna D respektive O uppvisar klara visuella likheter eftersom båda är runda/rundade. Mellan bokstäverna P och T, som skiljer sig åt mellan märkena, föreligger påtagliga fonetiska likheter. Sammantaget uppvisar de motstående märkena påtagliga likheter vad gäller stavning, uttal och i visuellt helhetsutseende.

Det har kommit till Mundipharmas kännedom att Ratiopharm har för avsikt att använda varumärket OXYRATIO i samband med ett generiskt substitut till den produkt som tillhandahålls under Mundipharmas varumärke OXYCONTIN. Detta varumärke åberopas emellertid inte som grund för invändningen. De produkter som Mundipharma tillhandahåller under varumärket OXYRAPID avser smärtstillande läkemedel vilka intas vid tillfällig akut smärta som kan uppstå under den behandling som sker genom produkter under varumärket OXYCONTIN, som avser smärtstillande preparat att användas under en längre tidsperiod. Om således en patient av misstag tar produkter under varumärket OXYRATIO istället för det snabbverkande smärtsillande preparatet under OXYRAPID kan svåra konsekvenser för patienten uppstå.

Ratiopharm har bl.a. anfört att bolaget, lika med PRV, anser att det föreligger en begreppsmässig skillnad mellan varumärkena samt understrukt att varumärkessuffixen -RATIO och -RAPID, såväl begreppsmässigt som fonetiskt, tillräckligt skiljer sig från varandra för att varumärkena inte skall anses förväxlingsbara.

Mundipharma har i Patentbesvärsrätten gett in viss skriftlig bevisning.

DOMSKÄL

Mundipharma har inte heller i Patentbesvärsrätten åberopat någon utredning till stöd för att omsättningskretsen uppfattar att förkortningen OXY-, som ingår som förled i båda motstående varumärkena, kännetecknar varor som härstammar från Mundipharma. Att Mundipharma kan ha flera registreringar av varumärken som innehåller förledet OXY- kan därför inte tillmätas någon särskild betydelse i målet. Angående betydelsen av en s.k. familj eller av serie av varumärken, se EG domstolens dom den 13 september 2007 i mål C-234/06 P, punkt 59 ff. (BAINBRIDGE) och PBR:s dom den 9 mars 2006 i mål 03-334 (CITIKEY).

Lika med PRV konstaterar Patentbesvärsrätten att det föreligger varuslagslikhet mellan de varor som de båda motstående varumärkena omfattar samt att det med avseende på vissa varor, bl.a. beträffande farmaceutiska preparat, föreligger varuslagsidentitet.

Vad gäller ordmärkenas språkliga uppbyggnad är det inledande förledet OXY- i båda märkena identiskt, medan efterleden -RAPID respektive -RATIO uppvisar vissa skillnader fonetiskt och visuellt.

Ordleden OXY-, -RAPID och -RATIO har en viss innebörd på bl.a. engelska. Inget av märkesorden, sett i sin helhet, har dock något tydligt begreppsmässigt innehåll. Den tydliga begreppsmässiga skillnaden mellan efterleden -RAPID och -RATIO är emellertid ägnad att uppfattas i märkena.

Vid en helhetsbedömning finner Patentbesvärslätten, lika med PRV, att skillnaderna mellan de ord som ingår i de motstående varumärkena OXYRAPID och OXYRATIO är tillräckliga för att märkeslikhet inte ska föreligga.

Även med beaktande av att de motstående märkena i vissa fall avser identiska varor och att dessa varor utgör läkemedel, är därför Ratiopharms märke OXYRATIO inte att anse som förväxlingsbart med Mundipharms gemenskapsvarumärke OXYRAPID. Överklagandet skall därmed lämnas utan bifall.

ANVISNING FÖR ÖVERKLAGANDE, se bilaga 2 (Formulär B)

I avgörandet har deltagit patenträttsråden Per Carlson, ordförande, och Jeanette Bäckvall samt adjungerade ledamoten Jon Bergman, referent. Enhälligt.