



PATENTBESVÄRSRÄTTENS DOM

meddelad i Stockholm den 30 juni 2010

PARTER

Klagande

42 Below Limited

Level 1, 646 Great South Road, Ellerslie, Auckland, Nya Zeeland

Ombud: GROTH & CO KB

Box 6107, 102 32 Stockholm

Motpart

Oenoforos Aktiebolag

Kungsholms strand 135 B, 112 48 Stockholm

Ombud: Albihns.Zacco AB

Box 5581, 114 85 Stockholm

SAKEN

Upphävande av varumärkesregistreringen 37° BELOW i figur

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Patent- och registreringsverkets (PRV) beslut den 8 oktober 2008

angående vm.reg. nr 388.646, 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.

42 Below Limited har i Patentbesvärsrätten vidhållit att det registrerade varumärket 37° BELOW i figur ska upphävas.

Oenoforos AB har i Patentbesvärsrätten bestritt ändring.

42 Below Limited har till grund för sin talan har hållit fast vid att varumärket 37° BELOW i figur är förväxlingsbart med bolagets gemenskapsvarumärke 3667581 42BELOW i visst utförande.

Oenoforos har till grund för sin talan hållit fast vid att de motstående märkena inte är förväxlingsbara.

42 Below Limited har till utveckling av talan, utöver vad som åberopats i PRV, anfört bl.a. följande. Ordet BELOW har särskiljningsförmåga för de ifrågavarande produkterna. Även om ordet BELOW är i ytterst liten stil i figurmärket 37° BELOW så får man anta att Oenoforos tillmäter ordet varumärkesmässig betydelse eftersom det placerats fullt synligt i mitten av märket. I de fall då Oenoforos marknadsför sin produkt i t.ex. produktkataloger, på Internet etc. ges det inte alltid möjlighet att använda logotypen i sin helhet. Ordet BELOW kommer i dessa fall sålunda att dominera bilden av produktnamnet, i samtliga fall domineras märket även av BELOW på ett fonetiskt plan vilket leder till att genomsnittskonsumenten minns produkten under ordet BELOW. Produkterna på Systembolaget är i många fall inte synliga sida vid sida. Kännetecknet BELOW kommer inte minst av denna anledning att vara varumärkets bärande element vid inköp av produkten. I varumärket 42BELOW i visst utförande uppges inte någon beteckning för breddgrader. 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.

Oenoforos har till utveckling av talan, utöver vad som åberopats i PRV, anfört bl.a. följande. Bolagets märke ger ett helt annat visuellt intryck jämfört med det motanförda märket där texten uppfattas som en hänvisning till att produkten har sitt ursprung från en viss breddgrad och därmed är till sin karaktär beskrivande och med låg inneboende sär-

skiljningsförmåga. De tydliga skillnaderna gör att märkena kan samexistera utan risk för förväxling angående kommersiellt ursprung.

DOMSKÄL

Såsom PRV anfört föreligger det identitet/varuslagslikhet mellan det vin som varumärket 37° BELOW i figur avser i klass 33 och de alkoholtunga drycker som det motanförda 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. Eftersom ordet below i det yngre märket är utfört i ytterst liten text kommer varor under detta märke sannolikt att efterfrågas under beteckningen 37 eller 37 grader. Med hänsyn till det anförda samt till att det yngre märket har ett pregnant figurativt utförande föreligger inte märkeslikhet. De motstående märkena är därmed inte förväxlingsbara. 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.