



PATENTBESVÄRSRÄTTENS DOM

meddelad i Stockholm den 30 december 2011

PARTER

Klagande

Cancerfonden - Riksföreningen för Cancer, 802005-3370

101 55 Stockholm

Ombud: Liselott Enström, Advokatfirman Lindahl KB

Box 1065, 101 39 Stockholm

Motpart

Gröna Bandet AB, 556783-8460 (tidigare innehavare JF)

Tomestorp, 590 39 KISA

SAKEN

Upphävande av registreringen av ett figurmärke (grönt band)

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Patent- och registreringsverkets (PRV) beslut den 9 april 2009

angående vm.reg. nr 394.353, se bilaga 1

DOMSLUT

Patentbesvärsrätten avslår överklagandet.

EE

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.

Cancerfonden - Riksföreningen för Cancer (Cancerfonden) har i Patentbesvärshöret vidhållit sitt yrkande att registreringen av figurvarumärket i form av ett grönt band (vm.reg nr 394353) ska upphävas.

Gröna Bandet AB har bestritt ändring.

Cancerfonden har till grund för sin talan hållit fast vid att Gröna Bandet AB:s varumärke i form av ett grönt band är förväxlingsbart med fondens registrerade figurmärke i form av ett band registrerat i svartvitt (vm.reg nr 381110).

Fonden har vidare, som den bestämt sin talan, hållit fast vid att fondens kännetecken inom en betydande del av omsättningskretsen är känt för samtliga varor och tjänster som märket avser samt anfört, att användning av det yngre märket skulle leda till skada på särskiljningsförmågan och anseendet hos fondens märke.

Gröna Bandet AB har till grund för sin talan hållit fast vid att bolagets varumärke i form av ett grönt band inte är förväxlingsbart med Cancerfondens motanförda band registrerat i svartvitt.

Gröna Bandet AB har vitsordat att Cancerfondens varumärke utfört i rosa färg är känt för cancerforskning, men bestritt såväl att fondens märke skulle vara känt i någon annan färg som att märket skulle vara känt för någon annan vara eller tjänst. Gröna bandet AB har också, som det får förstås, bestritt att en användning av bolagets varumärke skulle skada särskiljningsförmågan eller anseendet hos fondens märke.

Parterna har till utveckling av talan, utöver vad som åberopats i PRV, anfört bl.a. följande.

Cancerfonden

Fonden delar PRV:s uppfattning när det gäller märkeslikheten.

Det är inte visat att användningen av ett grönt band skulle vara en etablerad symbol för kampen mot miljön och miljöhotet. Fondens registrering avser symbolen i svartvitt och användningen av symbolen i rosa färg är fullgott för att för att upprätthålla skyddet för registreringen.

Däremot föreligger det en tydlig tjänsteslagskollision eftersom fondens märke bl.a. avser forskning, utredning och utveckling inom cancerområdet och det yngre märket avser forskning inom miljöskydd och konsulttjänster inom miljövard. Det föreligger en tydlig kollision då miljöfaktorer är en av de viktigast orsakerna till uppkomsten av många cancerformer. Det är märkligt att PRV begränsat fondens tjänster till det medicinska området när det är uppenbart att tjänsteförteckningen täcker annat än forskning inom det medicinska området. Än märkligare är hur PRV beskriver motpartens tjänster till att avse forskning om diverse utsläpp av avloppsvatten samt olika typer av användning av mark, byggnader och ledningar. I fondens tjänsteförteckning måste anses ingå alla sådana forsknings-, utrednings- och utvecklingstjänster som har till syfte att skaffa kunskap om allt som har med cancer att göra. Att miljöskydds- och miljöfrågor kolliderar med detta är uppenbart.

Den i Patentbesvärshörsrätten ingivna marknadsundersökningen utförd av Gfk Sverige AB under oktober 2009 stöder uppfattningen att kännetecknet om fondens symbol är oerhörd i omsättningskretsen och ett utvidgat skydd utöver de varor och tjänster registreringen omfattar bör komma i fråga. Undersökningen visar att 94 % av samtliga tillfrågade känner igen Cancerfondens kännetecknet i form av ett band. Av de tillfrågade svarade 78 % att ett föremål med det utseendet alltid kom från samma organisation och 73 % kopplade kännetecknet till Cancerfonden.

Gröna Bandet AB

Cancerfondens varumärke är utfört i svartvitt och består av ett band som är knutet som en rosett med böjda band medan rosetten i det gröna bandet är spegelvänd i jämförelse med Cancerfondens band och har raka band. Även om figurerna uppvisar likheter så är det otvetydigt färgen som är det utmärkande. För det fall svartvitt inte hade inkluderat alla färger hade märkeslikhet svårigen kunnat anses föreligga. Cancerfondens band utfört i rosa är det band som vunnit genomslag i Sverige

och är även det kännetecken som marknadsförs som kännetecken för cancerforskning. Det svartvita bandet har inte vunnit någon inarbetning och man ska inte förväxla det med Rosa Bandet som är välkänt och har ett större skyddsomfång. Även om figuren Bandet således är registreringsbar utan inarbetning ska det bedömas som ett banalt figurmärke vars skyddsomfång är begränsat till följd av dessa figurers vanlighet. Utöver det Rosa Bandet och det Gröna Bandet finns i Sverige band med likartad figur varom det nu är fråga om som utförs i färgerna rött, vitt, blått, guld och gult.

På motsvarande sätt som det rosa bandet är ett en etablerad symbol för kampen mot cancer är ett grönt band etablerat som symbol för kampen för miljön och mot klimathotet. PRV:s bedömning att forskning inom cancerområdet är en vitt skild tjänst i förhållande till forskning inom miljöskydd delas. Det måste finnas gränser för hur utsträckt ”miljö” tolkas och används och fokus måste naturligtvis vara på det huvudsakliga syftet med forskningen d.v.s. cancer respektive miljöskydd. Det är en väsentlig skillnad på forskning som syftar till att undanröja orsaker till miljöförstöring i förhållande till forskning inom cancerområdet och där forskningen inriktas på effekterna av miljön som en av många orsaker. Vid en helhetsbedömning av de båda märkena får det anses som helt osannolikt att Cancerfondens band omfattandes forskning inom cancerområdet skulle förväxlas med det gröna bandet omfattandes forskning inom miljöskydd.

Cancerfonden har i Patentbesvärsträtten åberopat viss ytterligare bevisning, bl.a. en marknadsundersökning utförd av Gfk Sverige AB.

DOMSKÄL

Gröna Bandet AB:s figurmärke i form av ett grönt band avser forskning inom miljöskydd och konsulttjänster avseende miljövård i klass 42. Cancerfondens motanförla figurmärke bestående i ett band utfört i svart/vitt omfattar bl.a. forskning, utredning och utveckling inom cancerområdet, vetenskaplig och medicinsk forskning i syfte att förebygga och behandla cancer samt juridiska tjänster (successionsrätt) i samma klass.

Mot Gröna Bandet AB:s bestridande är inte visat att forskning inriktad på miljöskydd, som omfattas av bolagets varumärke, normalt omfattar samband mellan miljöfaktorer och uppkomsten av cancer. Ostridigt är dock att forskning inom cancerområdet, som bedrivs under Cancerfondens varumärke, innefattar undersökning av sambandet mellan miljöfaktorer och uppkomsten av cancer.

Vid dessa förhållanden föreligger en beröringspunkt mellan de forskningstjänster som de motstående märkena sålunda avser. Cancerfonden har dock inte anfört några omständigheter enligt vilka det i varumärkesrättslig mening är fråga om tjänster av liknande slag. Än mindre har fonden anfört några omständigheter enligt vilka det skulle finnas ett samband mellan sådana konsulttjänster avseende miljövard som Gröna Bandet AB:s märke avser och några av de varor eller tjänster som fondens varumärke är skyddat för.

Ett figurmärke i form av ett band är visserligen inte beskrivande med avseende på de tjänster som omfattas av Cancerfondens märke. Men vad Gröna Bandet AB anfört om att det är vanligt förekommande, främst bland ideella organisationer, att som en symbol för sin verksamhet, använda band med liknande utförande som det Cancerfonden registrerat men i olika färger kan inte lämnas utan avseende. Skyddsomfånget för ett märke i form av ett band i sig får därför anses vara tämligen begränsat.

Gröna Bandet AB har dock vitsordat att Cancerfonden figurmärke i form av ett band i rosa färg är känt för cancerforskning. Vid prövningen av frågan om förväxling ska detta förhållande läggas till grund för bedömningen på så sätt att fondens märke tillerkänns en förstärkt känneteckenskraft för tjänster av detta slag. Angående officialprövningen i indispositiva mål, se Per Olof Ekelöf och Henrik Edelstam, Rättegång, första häftet, åttonde upplagan, 2002 s. 58 f och särskilt s. 62.

Att det finns en kännedom om Cancerfondens märke i form av ett rosa band stöds av den marknadsundersökning som fonden åberopat här. Undersökningen visar dock inte – lika lite som utredningen i övrigt – på ett tillförlitligt sätt att ett band av detta slag utfört i annan färg uppfattas som ett kännetecken för Cancerfonden eller att fondens märke är

känt för någon annan vara eller tjänst, särskilt med hänsyn till att respondenterna vid besvarandet av en fråga fått välja mellan ett antal namngivna organisationer bland vilka Cancerfonden framstått som ett förstahandsalternativ.

Gröna Bandet AB:s figurmärke utgörs av ett band i grön färg som ligger omlott så att det bildas en ögla och där bandändarna är raka medan Cancerfondens äldre märke utgörs av ett band registrerat i svart/vitt där bandet också ligger omlott men åt motsatt håll och där bandändarna är något böjda. Att Cancerfondens märke är registrerat utan begränsning till någon viss färg innebär att märkets skydd omfattar ett utförande i samtliga färger.

Vid en helhetsbedömning av Gröna Bandet AB:s märke och Cancerfondens märke med utgångspunkt i det skydd som fondens märke åtnjuter på grund av registreringen kan bolagets märke inte anses vara förväxlingsbart med fondens, med hänsyn till den skillnad som finns i fråga om de tjänster respektive varor och tjänster som de motstående märkena avser.

Vid en bedömning där hänsyn också tas till den förstärkta känneteckenskraften hos Cancerfondens märke kan det hållas för visst att bolagets märke vid användning för forskning inom miljöskydd kopplas samman med fondens märke i form av ett rosa band. Cancerfonden har dock inte anfört några omständigheter av beskaffenhet att leda till att en användning av bolagets märke för forskning skulle skada särskiljningsförmågan eller anseendet hos fondens märke. Angående skada, se EU-domstolens dom i mål C-252/07 (Intel Corporation).

ANVISNING FÖR ÖVERKLAGANDE, se bilaga 2 (Formulär B)

I avgörandet har deltagit patenträttsråden Per Carlson, ordförande, och Jeanette Bäckvall, referent, samt f. patenträttsrådet Ulf Hallin. Enhälligt.