



PATENTBESVÄRSRÄTTENS DOM

meddelad i Stockholm den 14 september 2011

Klagande

Olimp Laboratories Sp. z o.o
Nagawczyna 109c, PL-39-200 Debica, Polen
Ombud: Albihns.Zacco AB
Box 4289, 203 14 Malmö

SAKEN

Giltighet av den internationella varumärkesregistreringen ISO PLUS

ÖVERKLAGAT AVGÖRANDE

Patent- och registreringsverkets (PRV) beslut den 24 juni 2010
angående int.reg. nr 987.141, se bilaga 1

DOMSLUT

Patentbesvärsrätten undanröjer det överklagade beslutet och visar frågan om giltighet i Sverige av den internationella registreringen ISO PLUS (nr 987.141) åter till PRV för fortsatt handläggning.

LC

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.

Olimp Laboratories Sp. z o.o (Olimp) har yrkat att det överklagade beslutet ska undanröjas och den internationella varumärkesregistreringen ISO PLUS (nr 987141) gälla i Sverige. Bolaget har vidare, som det får förstås, yrkat att det internationella märket i vart fall ska gälla i Sverige för de varor det omfattar i klass 30.

Till grund för sin talan har Olimp anfört att innehavarna av de av PRV motanförda varumärkena, det internationella märket ISO CLASSIC ISOTONISCHER FITNESS-DRINK i figur (nr 607533) samt gemenskapsvarumärkena ISO RUN (nr 4320818) och ISO GO! (nr 4321311); lämnat medgivande till att det internationella märket ISO PLUS ska gälla i Sverige. Olimp har vidare anfört att det internationella märket ISO PLUS inte är förväxlingsbart med det motanförda gemenskapsvarumärket ISO TOP i figur (nr 5838164) eller att det i vart fall inte föreligger någon förväxlingsrisk mellan dessa båda märken med avseende på de varor i klass 30 som bolagets internationella märke omfattar.

Olimp har till utveckling av talan anfört bl.a. följande.

Det föreligger varuslagsidentitet mellan bolagets internationella varumärke ISO PLUS och det motanförda äldre gemenskapsvarumärket ISO TOP i figur avseende isotoniska drycker i klass 32. Vad gäller klass 30 föreligger ingen eller mycket begränsad varuslagslikhet mellan dessa märken.

Den enda likheten mellan det yngre och det äldre märket är ordelementet ISO, vilket måste anses ha en begränsad särskiljningsförmåga för varuslaget isotoniska drycker. Bl.a. det stora antalet EU-registreringar i klass 32 som innehåller detta ordelement talar för denna slutsats.

Visuellt består det motanförda gemenskapsvarumärket av ordelementen ISO och TOP med ett framträdande X som figurelement. Av de båda ordelementen är det TOP som är dominerande. Av samtliga element är ISO det visuellt minsta och minst framträdande.

Fonetiskt ger de motstående märkena olika intryck, i synnerhet då det motanförda märket kan läsas ihop som ordet isotop med en annan innebörd och mening än bolagets internationella märke.

Konceptuellt ger märkena skilda associationer då isotop är en vedertagen kemisk term.

Det internationella märket ISO PLUS avser diverse kosttillskott, hälsokost och sportdrycker i klasserna 30 och 32. Det motanförda gemenskapsvarumärket ISO TOP i figur är skyddat för isotoniska drycker i klass 32. Genomsnittskonsumenten och brukaren av dessa varor är intresserad av träning och stöter regelbundet på de aktuella varorna i butiker i anslutning till träningsanläggningar, på gym, i specialkostaffärer och dylikt. Han/hon är väl införstådd med att ordelementet ISO är en mycket vanligt förekommande beteckning för varor inom detta produktsegment, i synnerhet vad gäller isotoniska drycker, och lägger således mindre vikt vid detta element vid en jämförelse av märkena. Då elementet ISO är det enda gemensamma för de båda märkena saknas tillräcklig märkeslikhet för att förväxlingsrisk ska uppkomma.

En annan slutsats än att märkena kan samexistera skulle i praktiken innebära en, på basis av en figurmärkesregistrering, ensamrätt för innehavaren av det motanförda gemenskapsvarumärket till ordelementet ISO i förhållande till isotoniska drycker, vilket inte kan vara avsett.

Olimp har i Patentbesvärsträtten åberopat skriftlig bevisning.

DOMSKÄL

Av utredningen i målet framgår att Rudolf Wild GmbH & Co, KG, innehavare av gemenskapsvarumärkena ISO RUN och ISO GO!, och Lidl Stiftung & Co. KG, innehavare av det internationella varumärket ISO CLASSIC ISOTONISCHER FITNESS-DRINK i figur, har lämnat medgivande till att Olimps varumärke ISO PLUS ska gälla i Sverige enligt den internationella registreringen. Dessa märken utgör därmed inte längre hinder mot det internationella märkets giltighet i Sverige.

Mellan det internationella varumärket ISO PLUS och det av PRV motanfödda gemenskapsvarumärket ISO TOP i figur föreligger varuslagsidentitet beträffande isotoniska drycker i klass 32.

Det äldre gemenskapsvarumärket består av ordelementen ISO och TOP i visst utförande samt en figur. Någon visuellt dominerande del saknas i det äldre märket, som närmast uppfattas som en helhet i vilken även den figurativa delen har en framträdande roll. I förhållande till det internationella märket ISO PLUS föreligger olikheter ur ett visuellt och fonetiskt perspektiv. Det finns anledning att anta att det äldre märket kan komma att uttalas, såväl med som utan paus mellan orden ISO och TOP. I det senare uttalet utan paus erhålles ordet isotop vilket har en innebörd.

Det gemensamma märkeselementet ISO får anses ha en svag särskiljningsförmåga för de isotoniska drycker som båda märkena avser. Enbart den likhet som uppkommer av den gemensamma beståndsdelens ISO är därför inte tillräcklig för att uppväga de skillnader ur ett visuellt och fonetiskt perspektiv som föreligger mellan märkena.

Vid en helhetsbedömning finner Patentbesvärslätten, även med beaktande av att märkena delvis avser identiska varor, att de förekommande skillnaderna mellan det yngre internationella märket ISO PLUS och det äldre gemenskapsvarumärket ISO TOP i figur sådana att det inte finns någon risk för att allmänheten kommer att förväxla dem.

Överklagandet ska mot bakgrund av det anförda bifallas i enlighet med Olimps yrkande i första hand.

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