

Invändningsärende nr 2007/0207/0001

Registrering nr 391453

INVÄNDARE

Bonnier Tidskrifter Aktiebolag
105 44 Stockholm

OMBUD

ALBIHNS AB
Box 5581
114 85 Stockholm

Exp. Patent- och registreringsverket

2008 -12- 11

INNEHAVARE

Hälsa & Helhet Förlags Aktiebolag
Box 33
794 21 Orsa

BESLUT

Patent- och registreringsverket (PRV) avslår invändningen med ovanstående nummer med stöd av 21 § andra stycket varumärkeslagen (1960:644) (VmL).

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket Topp HÄLSA, i visst utförande, med registreringsnummer 391453, registrerat för tidningar i klass 16.

Invändaren yrkar att registreringen skall hävas och anför som grund härför att märket är förväxlingsbart med invändarens varumärke topp HÄLSA, i visst utförande, som var inarbetat för varor i klass 16, vid tidpunkten för ansökan om registrering av det registrerade märket samt att det registrerade varumärket är förväxlingsbart med titeln på invändarens tidning. Vidare anføres att ansökan om registrering av märket har gjorts med vetskap om att varumärket topp HÄLSA, i visst utförande, användes av invändaren och sökanden använde inte sitt varumärke innan Bonnier Tidskrifters AB:s varumärke togs i bruk.

Till stöd för invändningen anför invändaren i allt väsentligt följande Bonnier Tidskrifter AB har gett ut månadstidningen topp HÄLSA sedan hösten 2004. Utgivningsbevis meddelades den 6 september 2004. Upplagan för 2005 var 39 800 exemplar, 2006 uppgick den till 52 700 exemplar och första halvåret var upplagan 56 900 exemplar. Upplagan har med andra ord ökat kraftigt. Tidningen säljs i bland annat Pressbyrån, livsmedelsbutiker, kiosker, tobaksaffärer och varuhus över hela landet. Invändaren är innehavare av hemsidan www.topphalsa.se, vilken registrerades den 21 augusti 2004 och har 30 000 besökare per månad.

Innehavaren av varumärket, som beretts tillfälle att yttra sig, har inte bemött invändningen.

SKÄL

Av 14 § första stycket 6 punkten VmL framgår att ett varumärke inte får registreras om märket är förväxlingsbart med ett namn eller firma som någon annan använder i en näringsverksamhet, med någon annans varumärke som är registrerat efter tidigare ansökan eller med någon annans varukännetecken som är inarbetat då ansökan om registrering görs.

Enligt 2 § VmL kan ensamrätt förvärfvas till ett varumärke då märket blivit inarbetat. Ett kännetecken anses inarbetat om det här i landet inom en betydande del av den krets till vilken det riktar sig är känt som beteckning för de varor som tillhandahålls under kännetecknet.

Enligt 6 § första stycket VmL anses kännetecken förväxlingsbara endast om de avser varor av samma eller liknande slag.

Vad som ovan angetts gäller även tjänster.

Enligt 14 § första stycket 5 punkten VmL föreligger hinder att registrera märket om märket innehåller något, som är ägnat att uppfattas som titel på annans skyddade litterära eller konstnärliga verk, där titeln är egenartad, eller kränker annans upphovsrätt till litterärt och eller konstnärligt verk eller annans rätt till fotografisk bild eller mönster.

Enligt 14 § första stycket 7 punkten VmL föreligger hinder att registrera ett varumärke om märket är förväxlingsbart med ett varukännetecken som vid tiden för ansökan används av någon annan samt ansökan gjordes med vetskap om detta och sökanden inte använt sitt märke innan det andra kännetecknet togs i bruk.

Frågan om förväxlingsbarhet skall avgöras vid en helhetsbedömning där alla omständigheter av betydelse i sammanhanget skall beaktas, framför allt märkenas likhet samt likheten avseende de varor som märkena avser. Avgörande vid besvarande av frågan om förväxlingsbarhet blir, i de fall varuslagslikhet kan konstateras, i vilken mån kännetecknen kan bedömas likna varandra. Bedömningen av denna fråga skall grundas på märkenas visuella och fonetiska likhet. Hänsyn skall även tas till om orden i de aktuella märkena besitter ett gemensamt eller liknande begreppsmässigt innehåll, varvid risken för att konsumenterna genom association uppfattar att det råder ett samband mellan varumärkena skall beaktas.

PRV gör följande bedömning.

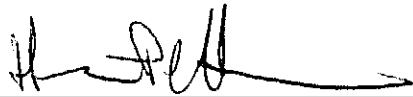
Det av användaren ingivna materialet bestående av en utgåva av tidningen topp HÄLSA från 2007, samt utdrag från Tidningsstatistik AB gällande upplagesiffror av tidningen från 2006 och 2007, visar inte att topp Hälsa är inarbetat som ett kännetecken i omsättningskretsen. Märket kan därmed inte heller utgöra hinder mot registreringens fortsatta bestånd.

Innehavarens märke är identiskt med titeln på den av användaren utgivna tidningen. Titeln kan emellertid inte anses egenartad för en tidning med inriktning mot hälsa. Föreningen av de två orden topp och hälsa får anses vara en naturlig ordbildning och därmed ej egenartad. Hinder enligt 14 § första stycket 5 punkten VmL föreligger därmed inte.

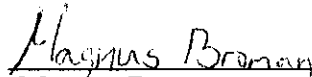
Vad gäller förutsättningarna för registreringshinder enligt 14 § första stycket 7 punkten VmL, föreligger sådana endast om sökanden vid tidpunkten för ansökan hade faktisk vetskap om användningen av det äldre kännetecknet. Det är inte tillräckligt att det är sannolikt att sökanden kände till detta. Av utredningen i ärendet kan ej anses visat att innehavaren haft faktisk vetskap om invändarens användning av kännetecknet före den 23 juni 2007, då ansökan om varumärkesregistrering inkom till PRV. Mot bakgrund av det ovan anförda föreligger inte heller förutsättning för hävande av registreringen på denna grund.

Följaktligen utgör invändningen inte något hinder mot registreringen. Invändningen skall därför avslås.

Beslutat den 11 DEC 2008



Herman Pettersson


Magnus Broman

HUR BESLUTET ÖVERKLAGAS

Den som vill överklaga beslutet skall göra det skriftligt. Skrivelsen skall vara ställd till Patentbesvärsrätten, men sändas till Patent- och registreringsverket, Box 530, 826 27 Söderhamn. I skrivelsen skall anges det beslut som överklagas och den ändring i beslutet som begärs. Skrivelsen skall ha kommit in till verket inom två månader från beslutets dag.