

Invändningsärende nr 2008/0024/0001

Registrering nr 393226

**INVÄNDARE**

Hexcraft AB  
Gillermossen  
195 96 Märsta

Exp. Patent- och registreringsverket

**2009 -03- 1 0**

**INNEHAVARE**

Agrivit AB  
Styrmansgatan 33  
114 58 Stockholm

**OMBUD**

ALBIHNS AB  
Box 5581  
114 85 Stockholm

**BESLUT**

Patent- och registreringsverket (PRV) upphäver varumärkesregistreringen nr 393226 med stöd av 21 § första stycket varumärkeslagen (1960:644).

**ÄRENDET**

Ärendet avser invändning mot varumärket AGRIVIT MUSTANGFODER, i figur återgivet nedan, med registreringsnummer 393226, registrerat för stallfoder för djur; tillsatsmedel för djurfoder, ej för medicinska ändamål; djurfoder; stärkande djurfoder; foder; spannmål som djurfoder, i klass 31.



Innehavarens märke.

Invändaren yrkar att innehavarens registrering upphävs. Som grund för yrkandet gör invändaren gällande att innehavarens märke är förväxlingsbart med invändarens tidigare registrerade firma Hexcraft Aktiebolag med bifirma Mustang Hästsport, med organisationsnummer 556358-4613, vilken enligt Näringslivsregistret skall bedriva den del av verksamheten som avser försäljning och distribution av artiklar och utrustning för hästsport.

Till stöd för yrkandet anför invändaren i huvudsak följande. Dominanten och det helt iögonfallande i innehavarens figurmärke är ordet MUSTANG, det vill säga samma som dominanten i invändarens firma. Att figuren med liten text anger AGRIVIT respektive FODER reducerar inte förväxlingsrisken. Innehavaren riktar sig med sin produkt till hästar i allmänhet och distributionen sker i stor utsträckning via hästsportsbutiker och det föreligger således en stor risk för förväxling mellan innehavarens registrering samt invändarens firma. Invändaren har till ärendet bifogat en dom från 2008-01-25 med målnummer T 14475-06, enligt vilken innehavaren förbjuds, "...vid vite av 500 000 kr att använda orden MUSTANG och MUSTANG FODER vid marknadsföring och försäljning av produkter för ridsport, skötsel och omvårdnad av hästar, hästfoder och annan hästrelaterad verksamhet". Invändaren har vidare inkommit med material som visar på tillfällena då invändarens firma de facto förväxlats med innehavarens märke.

Innehavaren av varumärket bestrider grunderna för invändningen och anför i huvudsak följande. Tingsrättens dom med målnummer T 14475-06 har inte vunnit laga kraft då innehavaren har överklagat domen till Svea Hovrätt. Innehavarens märke är registrerat för "stallfoder för djur; tillsatsmedel till djurfoder, ej för medicinska ändamål; djurfoder; stärkande djurfoder; foder; spannmål som djurfoder, i klass 31. Innehavarens märke kan inte sägas utgöra ett hinder mot invändarens verksamhet då invändaren varken säljer eller tillverkar hästfoder. Invändaren tillhandahåller en butikstjänst under namnet och bifirman MUSTANG HÄSTTRANSPORT. Det föreligger ingen konkurrens mellan bolagens verksamheter. Det föreligger inte någon förväxlingsrisk mellan MUSTANG HÄSTSPORT och AGRIVIT MUSTANGFODER, således inte vare sig genom märkeslikhet eller genom varuslagslikhet. Det finns ett starkt frihållningsbehov för produkter inom hästrelaterad verksamhet för ordet MUSTANG. MUSTANG är ett ord i det svenska språket och en benämning på en hästras. En näringsidkare kan inte få ensamrätt till användandet av benämningen av en hästras inom hästrelaterad verksamhet, liksom inte heller få ensamrätt till andra hästraser såsom exempelvis svenskt halvblod eller gotlandsruss. Inom hundfoderindustrin finns det, liksom inom hästfoderindustrin, ett frihållningsbehov för raser som labrador och schäfer. Det är även en pågående trend inom djurfoderindustrin att foder tillverkas till specifika raser. Sammanfattningsvis kan en näringsidkare inte inneha ensamrätt till ordet MUSTANG ensamt inom hästrelaterad verksamhet. Det finns även ett stort antal produkter inom hästrelaterad verksamhet som marknadsförs och säljs under kännetecknet MUSTANG. Invändarens bifirma MUSTANG HÄSTSPORT kan inte anses ha ett sådant skyddsomfång som innebär ett registreringshinder för dessa varumärken och firmor. Innehavaren har till ärendet bifogat Tingsrättens dom med mål nummer T 14475-06, en inlaga i mål nummer T 1587-08 som förs vid Svea Hovrätt, ett avslagsbeslut från PRV rörande varumärkesansökan 2001/03124, märket MUSTANG i figur, utdrag från diverse internetsidor och register.

## SKÅL

Av 14 § första stycket 6 punkten varumärkeslagen framgår att ett varumärke inte får registreras om märket är förväxlingsbart med ett namn eller en 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 6 § första stycket samma lag skall kännetecknen anses förväxlingsbara endast om de avser varor/tjänster av samma eller liknande slag.

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/tjänster som märkena avser. Avgörande vid besvarande om förväxlingsbarhet föreligger blir, i de fall varu- tjänsteslagslikheten 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*

Inledningsvis konstateras att innehavarens märke omfattar diverse fodervaror i klass 31 som är av liknande slag som den verksamhet som användarens bifirma bedriver då användarens firma avser försäljning och distribution av artiklar och utrustning för hästsport. Dessa artiklar skulle kunna utgöras av just foder för hästar. Varuslags-/verksamhetslikhet föreligger därmed.

Vad sedan gäller kännetecknens likhet anför PRV följande. Innehavarens märke består av lydelsen AGRIVIT MUSTANGFODER, i figur, medan användarens bifirma heter MUSTANG HÄSTSPORT. Den framträdande och särskiljande delen i användarens firma är således MUSTANG medan efterledet HÄSTSPORT enbart utgör ett beskrivande tillägg. Innehavarens märke består delvis av det i och för sig särskiljande ordet AGRIVIT men också av det i märket högst framträdande ordet MUSTANG samt det beskrivande efterledet FODER. Då hela den särskiljande delen i användarens firmanamn i sin helhet, och som en framträdande del, ingår i innehavarens märke finner PRV att det föreligger känneteckenslikhet mellan de båda kännetecknen.

Vid en helhetsbedömning finner PRV att innehavarens märke är förväxlingsbart med användarens motanförda bifirma.

Beslutat den 10 MAR 2009

David Leffler

Susanne Pettersson

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.