

Invändningsärende nr 2009/0099/0002

Registrering nr 403406

INVÄNDARE

V&S Vin & Sprit Aktiebolag
117 97 Stockholm

OMBUD

V&S Vin & Sprit Aktiebolag
Legal Affairs
117 97 Stockholm

INNEHAVARE

BESLUT

Patent- och registreringsverket (PRV) upphäver varumärkesregistreringen nr 403406 med stöd av 21 § första stycket varumärkeslagen (1960:644).

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket RAPSOLUT med registreringsnummer 403406, registrerat för rapsolja (livsmedel), i klass 29.

Invändaren yrkar att innehavarens registrering ska upphävas och anför att innehavarens registrering är förväxlingsbar med följande av invändaren tidigare registrerade varumärken:

ABSOLUT med registreringsnummer 248376, registrerat för bland annat samtliga varor, i klass 29. Fullständig varuförteckning bifogas nedan, bilaga 1.

ABSOLUT med registreringsnummer 989549, registrerad för bland annat meat, fish, poultry and game; meat extracts; preserved, frozen, dried and cooked fruits and vegetables; jellies, jams, compotes; eggs, milk and milk products; edible oils and fats, i klass 29. Fullständig varuförteckning bifogas nedan, bilaga 2.

Till stöd för sitt yrkande anför invändaren i huvudsak följande. Invändaren är innehavare av det internationellt kända varumärket ABSOLUT för vodka. De av invändaren åberopade varumärkena omfattar bland annat samtliga varor i klass 29. Innehavarens märke RAPSOLUT avser rapsolja i klass 29. Innehavarens märke uppvisar stora visuella och uttalsmässiga likheter med invändarens välkända varumärke ABSOLUT. De motstående märkena är av liknande längd, består av två identiska stavelser samt innehåller en tredje och

högst likartad stavelse där en konsonant ingår. Visuella likheter föreligger dessutom eftersom det inte finns några figurativa element som skiljer märkena åt. RAPSOLUT kan i princip sägas innehålla invändarens varumärke ABSOLUT. Enda skillnaden är bokstaven B som bytts ut mot bokstaven P samt bokstaven R som lagts till i början av innehavarens märke. Uttalsmässigt gör detta dock ingen större skillnad. I vart fall förändrar inte dessa små skillnader helhetsintrycket av att märkena är liknande. RAPSOLUT måste vidare anses vara en variation av det svenska ordet ABSOLUT. RAPSOLUT kommer därför i likhet med märket ABSOLUT att uteslutande associeras till det svenska språket. Härvid bör även uppmärksammas den bleknande minnesbilden, det vill säga att konsumenten sällan har möjlighet att direkt jämföra produkterna sida vid sida utan tvingas göra sitt val utifrån en mer eller mindre fullständig minnesbild av en viss produkt. Innehavarens registrering RAPSOLUT uppvisar således stora likheter med invändarens tidigare rättigheter. Dessutom omfattar de motstående märkena identiska varor. Invändarens varumärken är väl inarbetade och väl ansedda, varför de måste tillerkännas ett omfattande skyddsomfång långt utöver vodka. Märket ABSOLUT har sedan introduktionen i Sverige år 1979 marknadsförts i en sådan omfattning att ett stort antal människor i Sverige känner till märket. Varumärket ABSOLUT intar en särställning som det fjärde mest sålda spritmärket i världen. Varumärket är således väl inarbetat på den svenska marknaden. Invändaren lät Research International genomföra en marknadsundersökning år 2005 för att utröna kännedomen om varumärket ABSOLUT i Sverige. Av den undersökningen framgick att 91 procent av de personer som vid åtminstone något tillfälle varje år drack alkohol spontant kände till märket. Med hjälp erinran var kännedomen om märket 100 procent. Invändaren lät Research International göra ytterligare en marknadsundersökning under 2008, vilken visade att 98 procent av de intervjuade kände till märket ABSOLUT. Kännedomen om ett märke kan i praktiken knappast bli högre än den som märket ABSOLUT åtnjuter i Sverige. Den oerhört starka inarbetningen av märket ABSOLUT på den svenska marknaden ska ses mot bakgrund av att det i princip råder ett förbud mot marknadsföring av alkoholdrycker i Sverige. ABSOLUT varumärket är således ett väl ansett märke. Det är av synnerligen stor vikt för innehavaren av ett väl ansett märke att kunna skydda sina märken från att obehörigen utnyttjas av andra, i syfte att förhindra att märket urvattnas. Likheterna mellan innehavarens märke RAPSOLUT och invändarens märken ABSOLUT är påtagliga. Förväxlingsrisk föreligger genom att användningen av RAPSOLUT drar otillbörlig fördel av och är till förfång för särskiljningsförmågan och anseendet hos invändarens väl ansedda märke ABSOLUT. Att innehavaren dessutom har registrerat varumärket ABSOLUILE, med registreringsnummer 406089, tyder ytterligare på att innehavaren försöker utnyttja den goodwill som finns kring varumärket ABSOLUT. Till styrkande av användningen och kännedomen om invändarens varumärke ABSOLUT har bifogats en årsredovisning, marknadsundersökningar samt myndighetsbeslut.

Innehavaren av varumärket bestrider grunderna för invändningen och anför bland annat följande. Innehavarens registrering RAPSOLUT är inte förväxlingsbar med invändarens varumärken bestående av ordet ABSOLUT. RAPSOLUT återfinns varken i ordböcker eller i folkmun och är därför nyskapande. Det associerar självfallet till ordet absolut som är ett i ett flertal västerländska språk högfrekvent och fritt vardagsord. RAPSOLUT upprätthåller vidare en ointaglig och okränkbar unicitet, vilken i sig upphäver den påstådda förväxlingsbarheten. De motstående märkena skiljer sig distinkt, såväl fonetiskt som visuellt. RAPSOLUT inleds ljudmässigt mer kraftfullt – rappt och snärtigt – än det mjukare och långsammare ABSOLUT. Visuellt, så även fonetiskt, inleds RAPSOLUT av ett ord som helt klart förtydligar dess unicitet och nyskapande. RAPSOLUT har ordet RAPS som betydelsebärande enhet, vilket innebär att det associations- och begreppsmässigt primärt

anknyter till rapsväxten eller rapsoljan. RAPS är ett mycket starkt ord i det germanska språkområdet, väl förankrat i vardagslivets nytto- och foderväxtodling sedan snart urminnes tider. Invändaren säljer vodka med självskrivnen utgångspunkt. Innehavaren vill istället sälja rapsolja. Dessa varor är av helt olika slag.

SKÄL

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.

Av 14 § första stycket 8 punkten varumärkeslagen framgår att ett varumärke inte får registreras om märket är förväxlingsbart med ett varumärke som omfattas av en internationell varumärkesregistrering som gäller i Sverige och har en tidigare giltighetsdag.

Enligt huvudregeln i 6 § första stycket varumärkeslagen ska kännetecken anses förväxlingsbara endast om de avser varor av samma eller liknande slag.

Frågan om förväxlingsbarhet ska avgöras vid en helhetsbedömning där alla omständigheter av betydelse i sammanhanget ska beaktas, framför allt märkenas likhet samt likheten avseende de varor/tjänster som märkena avser. Vid denna bedömning används den så kallade produktregeln. Det innebär att kravet på märkeslikhet blir mindre om de varor/tjänster som kännetecknen används för är i stort sett desamma och – omvänt – att det inte ställs så stora krav på varuslagslikheten om märkena är identiska, för att förväxlingsbarhet ska vara för handen.

Vid bedömningen av om varu- och tjänsteslagslikhet föreligger ska samtliga relevanta faktorer som är kännetecknande för förhållandet mellan varorna eller tjänsterna beaktas, särskilt varornas eller tjänsternas art, deras avsedda ändamål, deras användningsområde samt huruvida de konkurrerar med eller kompletterar varandra.

Det ska även fästas avseende vid graden av ursprunglig särskiljningsförmåga hos de respektive märkena, varvid en större grad av i sig särskiljande egenskaper hos ett märke ska utgöra en faktor som ökar förväxlingsrisken mellan märkena, i det fall samma eller liknande särskiljande egenskaper även återfinns hos det andra kännetecknet.

Förväxlingsbarhet enligt 6 § andra stycket varumärkeslagen kan åberopas till förmån för ett kännetecken som är väl ansett här i landet, om användningen av ett liknande kännetecken skulle dra otillbörlig fördel av eller skulle vara till förfång för det väl ansedda kännetecknets särskiljningsförmåga eller anseende.

Ett varumärke är att anse som väl ansett om det i en väsentlig del av landet är känt inom en betydande andel av den krets som märket vänder sig till. Vid bedömningen av detta ska samtliga relevanta omständigheter i ärendet beaktas, särskilt varumärkets marknadsandel, i hur stor omfattning, i vilket geografiskt område och hur länge varumärket har använts samt hur stora investeringar företaget har gjort för att marknadsföra varumärket.

PRV gör följande bedömning

Vad gäller den av invändaren åberopade internationella registreringen ABSOLUT, med registreringsnummer 989549, kan konstateras att denna inte har giltighet i Sverige. Med hänsyn härtill kan denna registrering inte anses utgöra ett hinder för innehavarens varumärke. PRV har därmed endast att pröva om innehavarens registrering är förväxlingsbar med det av invändaren åberopade varumärket ABSOLUT, med registreringsnummer 248376.

Vad gäller det av invändaren åberopade varumärket ABSOLUT, med registreringsnummer 248376, gör PRV följande bedömning.

Såväl innehavarens som den av invändaren åberopade registreringen omfattar rapsolja i klass 29. Därmed kan varuslagsidentitet konstateras.


Det av invändaren motanförda varumärket består av ordet ABSOLUT. Ordet ABSOLUT används för att beskriva att något är utan inskränkning, fullständigt eller oeftergivligt (Nationalencyklopedin, www.ne.se, åtkomst 2010-11-26). I förhållande till de i ärendet aktuella varorna skapar ABSOLUT associationer till en produkt som är tillverkad utan några kvalitetsmässiga inskränkningar. Dessa associationer får emellertid anses övervägande suggestiva, varför märkesordet i sig får anses ha god särskiljningsförmåga.


Innehavarens registrering består av märkesordet RAPSOLUT, vilket närmast uppfattas som en nyskapad sammanskrivning av orden RAPS och ABSOLUT. Märkesordet RAPS anger endast att de aktuella varorna är framställda av växten *raps* och saknar i sig särskiljningsförmåga. Därmed träder ordet RAPS i bakgrunden. Endast två bokstäver skiljer innehavarens registrering RAPSOLUT från invändarens registrering ABSOLUT. Bokstäverna B och P är dessutom visuellt och fonetiskt mycket lika. De motstående märkena uppvisar därmed så betydande visuella och fonetiska likheter att märkeslikhet får anses föreligga. Vid en helhetsbedömning, i vilken ingår risken för att konsumenterna uppfattar ett kommersiellt samband, finner PRV därför att innehavarens registrering RAPSOLUT är förväxlingsbar med det av invändaren motanförda varumärket ABSOLUT.

Vid ovanstående bedömning saknar PRV anledning att bedöma huruvida det av invändaren åberopade märket kan tillräknas ett utökat skydd enligt 6 § andra stycket varumärkeslagen.

Följaktligen utgör grunderna för invändningen hinder för att låta registreringen bestå. Registreringen ska därför upphävas.

Beslutat den 10 DEC 2010


Lena Frankenberg Glantz


Christopher Büller

HUR BESLUTET ÖVERKLAGAS

Den som vill överklaga beslutet ska göra det skriftligt. Skrivelsen ska vara ställd till Patentbesvärsrätten, men sändas till Patent- och registreringsverket, Box 530, 826 27 Söderhamn. I skrivelsen ska anges det beslut som överklagas och den ändring i beslutet som begärs. Skrivelsen ska ha kommit in till verket inom två (2) månader från beslutets dag.

Bilaga 1



REGISTRERAD

Redigera

Registreringsnummer: 248376

Registreringsdatum: 1993-04-16

Ansökningsnummer: 1989/05611

Ingivningsdatum: 1989-06-12

ABSOLUT

Klassificering

- 1:** Kemiska produkter för industriella, vetenskapliga och fotografiska ändamål; obearbetade konsthartser, obearbetade plaster; eldsläckningsmedel; preparat för härdning samt lödning och svetsning av metall; konserveringsmedel för livsmedel; garvämnen; bindemedel (klisterämnen) för industriella ändamål.
- 2:** Samtliga varor
- 3:** Samtliga varor
- 4:** Samtliga varor
- 6:** Samtliga varor
- 7:** Samtliga varor
- 8:** Samtliga varor
- 10:** Samtliga varor
- 12:** Samtliga varor
- 13:** Samtliga varor
- 14:** Samtliga varor
- 15:** Samtliga varor
- 16:** Samtliga varor
- 17:** Samtliga varor
- 18:** Samtliga varor
- 19:** Samtliga varor
- 21:** Samtliga varor
- 22:** Samtliga varor
- 23:** Samtliga varor
- 24:** Textila produkter i form av handdukar och klädestyg.
- 25:** Samtliga varor
- 26:** Samtliga varor
- 27:** Samtliga varor
- 28:** Samtliga varor
- 29:** Samtliga varor
- 30:** Samtliga varor
- 31:** Samtliga varor
- 32:** Samtliga varor
- 33:** Samtliga varor
- 34:** Samtliga varor
- 36:** Samtliga tjänster
- 37:** Samtliga tjänster
- 38:** Samtliga tjänster
- 39:** Samtliga tjänster
- 40:** Samtliga tjänster
- 42:** Restaurang- och bartjänster.

Innehavare

V&S Vin & Sprit Aktiebolag (publ), 117 97 STOCKHOLM, Sverige
Org.nr: 556015-0178

Ombud

Mikael Spångberg, c/o V&S Vin & Sprit Aktiebolag (publ), Stab Juridik, 117 97 STOCKHOLM, Sverige

Bilaga 2

REGISTRERAD WIPO

Ansökningsnummer: IR-2008/00406 **Ansökningsdatum:** 2008-10-24
Registreringsnummer: 989549 **Registreringsdatum:** 2008-10-24
Referens: TM3011IP03 **Översant till IB:**
Språk: EN

ABSOLUT

Klassificering

- 29:** Meat, fish, poultry and game; meat extracts; preserved, frozen, dried and cooked fruits and vegetables; jellies, jams, compotes; eggs, milk and milk products; edible oils and fats.
- 30:** Coffee, tea, cocoa, sugar, rice, tapioca, sago, artificial coffee; flour and preparations made from cereals, bread, pastry and confectionery, ices; honey, treacle; yeast, baking-powder; salt, mustard; vinegar, sauces (condiments); spices; ice.
- 31:** Agricultural, horticultural and forestry products and grains not included in other classes; live animals; fresh fruits and vegetables; seeds, natural plants and flowers; foodstuffs for animals, malt.
- 32:** Beers; mineral and aerated waters and other non-alcoholic drinks; fruit drinks and fruit juices; syrups and other preparations for making beverages.
- 43:** Services for providing food and drink; temporary accommodation.

Innehavare

V&S VIN & SPRIT AB, SE-117 97 Stockholm, SE-117 97 Stockholm, Sweden

Ombud

V&S VIN & SPRIT AB, Ewa Mattsson Legal Affairs, SE-117 97 STOCKHOLM, SE-117 97 STOCKHOLM, Sweden

Ursprungs varumärke

Ans. Nr.	Reg. Nr.	Ansökningsdatum	Registreringsdatum	
1989/05611	248376	1989-06-12	1993-04-16	Visa

Avsedda länder

Albania
Armenia
Australia
Azerbaijan
Belarus
Switzerland
China
Cuba
Georgia
Croatia
Iceland
Japan
Kyrgyz republic
Republic of Korea
Liechtenstein
Monaco
Moldova, republic of

Macedonia, the former Yugoslav republic of
Mongolia
Norway

Russian federation
Singapore
San Marino
Turkmenistan
Turkey
Ukraine
Uzbekistan
Viet Nam