

Invändningsärende nr 2009/0186/0001

Registrering nr 406089

INVÄNDARE

V&S Vin & Sprit Aktiebolag
117 97 Stockholm

OMBUD

V&S Vin & Sprit Aktiebolag
Att: Jenny Bergquist
Legal Affairs
117 97 Stockholm

Exp. Patent- och registreringsverket

2010 -12- 0 2

INNEHAVARE

BESLUT

Patent- och registreringsverket (PRV) upphäver varumärkesregistreringen nr 406089 med stöd av 21 § första stycket varumärkeslagen (1960:644).

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket ABSOLUILE med registreringsnummer 406089, registrerat för rapsolja (livsmedel); palmkärnolja (livsmedel); olivolja (livsmedel); solrosolja (livsmedel), i klass 29.

Invändaren yrkar att innehavarens registrering ska upphävas och gör gällande att varumärket är förväxlingsbart 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 edible oils, i klass 29. Fullständig varuförteckning bifogas nedan, bilaga 2.

Till stöd härför anför invändaren i huvudsak följande. Den mycket starka märkeslikheten mellan ABSOLUILE och ABSOLUT leder till att det finns en risk att allmänheten bibringas uppfattningen att viss samhörighet föreligger märkena emellan. Innehavarens varumärke ABSOLUILE består i princip av invändarens berömda och välrenommerade varumärke ABSOLUT. Enda skillnaden är att bokstaven T har ersatts med bokstäverna ILE. Tillägget

av dessa bokstäver har dock ingen inverkan på märkets helhetsintryck. Vidare bildar märkets ändelse, i vart fall uttalsmässigt, ordet *huile* som på franska betyder *olja*. Denna ändelse utgör därmed ett generiskt tillägg. Då innehavarens registrering ABSOLUILE uppvisar stora likheter med användarens tidigare registrerade rättigheter samt då de motstående rättigheterna avser identiska varor är risken för förväxling mycket hög. Användarens varumärken är även 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. Utdrag ur användarens årsredovisning för år 2007 visar att försäljningen i Sverige var 162 000 9-liters lådor. Varumärket är således väl inarbetat på den svenska marknaden. Användaren 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 hjälpt erinran var kännedomen om märket 100 procent. Användaren lät Research International göra ytterligare en marknadsundersökning under år 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 ABSOLUILE och användarens märke ABSOLUT är påtagliga. Förväxlingsrisk föreligger genom att användningen av det sökta märket drar otillbörlig fördel av och är till förfång för särskiljningsförmågan och anseendet hos användarens väl ansedda märke ABSOLUT. Till styrkande av användningen och kännedomen om användarens varumärke ABSOLUT har bifogats en årsredovisning, marknadsundersökningar samt myndighetsbeslut.

Innehavaren av varumärket bestrider grunderna för användningen och anför i huvudsak följande. Innehavaren använder t.ex. vardagsordet ABSOLUT som utgångspunkt i det nyskapande ordet ABSOLUMANG. Sammansättningen ABSOLUILE har ord- och betydelsemässigt en egen unicitet vilket varumärket ABSOLUT, på grund av sin identiska liktydighet med vardagsordet absolut, saknar. Detta ord är inbyggt i var och varannan konversation vardagsmänniskor emellan och hur välkänt ABSOLUT än är som varumärke. Ordet absolut är och kommer framdeles alltid att vara ett ord oberoende av varumärket ABSOLUT. Varumärket ABSOLUILE med sin ordmässiga unicitet gränsar tydligt av till en egen sfär. ABSOLUILE är "L'Huile Absolue – Den Absoluta Oljan" och gör anspråk på att vara lika absolut som en vodka. Det franska köket har en särställning bland världens kök. ABSOLUILE med sin utgångspunkt i franska språket hör i än högre grad än det franska ordet för olja till ett internationellt ord i all matlagning som sker vid en spis. Därmed hävdar vi vårt varumärkes unicitet vara fastställd. Erforderlig särskiljbarhet är faktisk – fonetiskt såväl som visuellt – oavsett genom vilket språk identifieringen sker. Påstådd förväxlingsbarhet torde vara helt möjlig att hänvisa till en objektiv, språkvetenskaplig och fonetisk granskning. För den med kunskaper i franska språket blir identifieringen av ABSOLUILE omedelbar medan det för den som saknar dessa kunskaper uppstår frågeställning kring ordets betydelse. Risk för förväxling mellan ABSOLUILE och ABSOLUT blir därför mycket liten.

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. Avgörande blir, i de fall varuslagslikhet kan konstateras, i vilken mån kännetecknen kan anses likna varandra. Bedömningen av denna fråga ska grundas på det helhetsintryck märkena förmedlar och då i första hand på märkenas visuella och fonetiska likhet. Hänsyn ska även tas till huruvida ord och/eller figurer i de aktuella märkena eventuellt har ett gemensamt eller liknande begreppsmässigt innehåll, varvid risken för att konsumenterna genom association uppfattar att det råder ett samband mellan varumärkena ska beaktas. Man har även att ta hänsyn till det faktum att konsumenten ofta saknar en reell möjlighet att samtidigt jämföra två motstående märken, varför det också måste beaktas att omsättningskretsens minnesbild av ett varumärke typiskt sett kommer att blekna med tiden.

Det ska även fästas avseende vid graden av ursprunglig särskiljningsförmåga hos de respektive märkena, varvid en större grad av i sig särskiljande egenskaper hos ettärke 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

Inledningsvis kan konstateras att den av invändaren åberopade internationella registreringen ABSOLUT, med registreringsnummer 989549, inte har giltighet i Sverige. Med hänsyn härtill kan denna registrering inte anses utgöra ett hinder mot 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 motanfödda varumärket ABSOLUT, med registreringsnummer 248376, gör PRV följande bedömning.

Såväl innehavarens som invändarens märke omfattar olika oljor i klass 29. Därmed kan varuslagsidentitet konstateras.

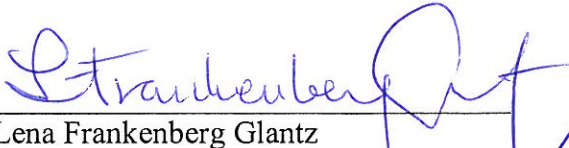
Det av invändaren motanfödda varumärket består av ordet ABSOLUT. Ordet ABSOLUT används för att beskriva att något är *utan inskränkning, fullständigt* eller *oeftergivligt* (Nationalencyklopedin, www.ne.se, åtkomst 2010-11-16). I förhållande till de i ärendet aktuella varorna skapar ABSOLUT associationer 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 ABSOLUILE, vilket närmast uppfattas som en nyskapande sammanskrivning av de franska orden ABSOLU och HUILE. ABSOLU är det franska ordet för *absolut* och HUILE är det franska ordet för *olja* (Norstedts franska-svenska ordbok, WordFinder Online 3.0, åtkomst 2010-11-16). Såväl ABSOLU och HUILE är vanligt förekommande ord på det franska språket, vars betydelser får anses vara kända i den svenska omsättningskretsen. Därtill bör beaktas att det svenska ordet ABSOLUT uppvisar sådana likheter med det franska ordet ABSOLU att även icke-franskspråkiga medlemmar ur omsättningskretsen får antas förstå innebörden av detta ord. Då HUILE är det franska ordet för *olja*, och därmed anger de aktuella varornas art, framstår prefixet ABSOLU- som den framträdande och i sig särskiljande delen i innehavarens märke ABSOLUILE. Mot bakgrund av att såväl innehavarens som invändarens varumärke inleds med prefixet ABSOLU- uppvisar de motstående märkena betydande visuella, fonetiska och begreppsmässiga likheter. Märkeslikhet råder därmed märkena emellan.

Vid en helhetsbedömning, i vilken även ska beaktas om konsumenterna uppfattar ett kommersiellt samband mellan märkena, finner PRV att innehavarens registrering ABSOLUILE är förväxlingsbar med det av invändaren motanfödda varumärket ABSOLUT. De motstående märkena är således förväxlingsbara enligt huvudregeln i 6 § första stycket varumärkeslagen. Vid en sådan bedömning saknar PRV anledning att bedöma huruvida invändarens märke 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 **02 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	Visa
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