

Invändningsärende nr 2010/0157/0001

Registrering nr 413477

INVÄNDARE

Svensk Mjök AB
Torsgatan 14
105 46 Stockholm

Exp. Patent- och registreringsverket

2012 -03- 2 0

OMBUD

Fenix Legal Kommanditbolag
Stureplan 4C
114 35 Stockholm

INNEHAVARE

1: Wisby Ost AB
Wallers Plats 4
621 56 Visby

BESLUT

Patent- och registreringsverket (PRV) avslår invändningen med ovanstående nummer med stöd av 2 kap. 28 § varumärkeslagen (2010:1877).

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket VÄLLAGRAD HERRGÅRD 16 MÅNADER I VISBY AROMRIK NÖTAKTIG WISBYOST med registreringsnummer 413477, återgivet nedan, registrerat för ost, i klass 29.



Innehavarens märke.

Invändaren yrkar att innehavarens registrering upphävs och gör gällande att märket är förväxlingsbart med invändarens gemenskapsvarumärke HERRGÅRD med registreringsnummer 809319, registrerat för mjölk och mjölkprodukter, ost och andra mejeriprodukter, i klass 29.

Till stöd härför anför invändaren i huvudsak följande. Varuslagsidentitet föreligger, eftersom båda märkena avser varorna ost i klass 29. Märket HERRGÅRD togs i bruk år 1819 och har sedan dess inarbetats som varumärke för hårdost i Sverige. Märket är skyddat både genom inarbetning och genom invändarens gemenskapsvarumärke. Varumärket HERRGÅRD är ett av de mest välkända och inarbetade varumärkena för svensk ost. Tillverkning av svensk hårdost under varumärket HERRGÅRD kan endast utföras av företag som tecknat licensavtal med invändaren. Sammantaget innebär det ovan anförda att förväxlingsrisk föreligger mellan kännetecknen.

Innehavaren av varumärket bestrider grunderna för invändningen och anför, som det får förstås, följande. Märkesordet HERRGÅRD ingår visserligen i innehavarens märke, men uppfattas snarare som en beteckning för en viss typ av svensk hårdost än som invändarens varumärke. Den produkt som innehavarens registrering avser är ost av typen HERRGÅRD, varför innehavaren anser att det inte föreligger förväxlingsrisk mellan kännetecknen.

SKÄL

Enligt 2 kap. 8 § första stycket 2 varumärkeslagen får ett varumärke inte registreras om det är identiskt med eller liknar ett äldre varukännetecken för varor eller tjänster av samma eller liknande slag, om det finns en risk för förväxling, inbegripet risken för att användningen av varumärket leder till uppfattningen att det finns ett samband mellan den som använder varumärket och innehavaren av varukännetecknet.

Med ett varukännetecken avses, enligt 2 kap. 8 § andra stycket samma lag, bland annat ett gemenskapsvarumärke eller ett varukännetecken som är inarbetat, om det inarbetade skyddet gäller en väsentlig del av landet.

Frågan om förväxlingsbarhet ska avgöras vid en helhetsbedömning där alla omständigheter av betydelse i sammanhanget ska beaktas, framför allt kännetecknens likhet samt likheten avseende de varor som dessa 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 ska grundas på märkenas visuella och fonetiska likhet. Hänsyn ska 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 kännetecknen ska beaktas. Det ska även fästas avseende vid graden av ursprunglig särskiljningsförmåga hos det äldre märket, varvid en högre grad av särskiljande egenskaper i detta märke utgör en faktor som ökar förväxlingsrisken med kännetecknen i de fall samma eller liknande särskiljande egenskaper återfinns i det yngre märket.

PRV gör följande bedömning

Invändaren har anført att HERRGÅRD är ett välkänt och inarbetat varumärke. Emellertid har invändaren inte förebragt något material som kan läggas till grund för en sådan slutsats, vare sig till stöd för att invändaren har en inarbetad rättighet eller att märket är välkänt och därför har förvärvat en förstärkt känneteckenskraft. PRV tar därför ställning till

frågan om förväxling med utgångspunkt i det skyddsomfång som följer av det registrerade märket HERRGÅRDs ursprungliga särskiljningsförmåga.

Inledningsvis kan konstateras att det av invändaren åberopade gemenskapsvarumärket och innehavarens varumärke omfattar skydd för identiska varor, nämligen ost, i klass 29.

Vad beträffar märkeslikheten gör PRV följande bedömning. Det av invändaren åberopade märket består av lydelsen HERRGÅRD och innehavarens märke innehåller bland annat lydelsen HERRGÅRD, WISBYOST och OSTBUTIK I VISBY INNERSTAD, i ett figurativt utförande. Då de motstående märkena innehåller eller består av märkesordet HERRGÅRD föreligger viss märkeslikhet märkena emellan.

Herrgårdsost är en svensk hårdost och den mest sålda ostsorten i Sverige (Nationalencyklopedins nätupplaga, www.ne.se, 2012-03-15). I förhållande till de aktuella varorna anger märkeselementet HERRGÅRD varornas art och får därför anses besitta ett ytterst begränsat skyddsomfång för dessa varor, jfr PBR dom i mål 95-106 (Herrgård). Dessutom innehåller innehavarens märke andra dominerande och framträdande märkeselement, i synnerhet den centralt placerade och iögonenfallande lydelsen WISBY OST samt den figurativa avbildningen av staden Visby och en halvcirkel av blad. Med hänsyn till det äldre märkets begränsade skyddsomfång samt då innehavarens märke domineras av andra märkeselement, förmedlar de motstående märkena skilda helhetsintryck, jfr Patentbesvärsträttsens dom i mål 09-118 (Agrivit Mustang Foder).

Mot denna bakgrund finner PRV att märkena skiljer sig i sådan utsträckning att de inte är att anse som förväxlingsbara.

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

Beslutat den

20 MAR 2012



Tina Holm



Carina Widd

HUR BESLUTET ÖVERKLAGAS

Den som vill överklaga beslutet ska göra det skriftligt. Skrivelsen ska vara ställd till Patentbesvärsträtten, 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 beslutetsdagen.