

Invändningsärende nr 2012/0088/0001

Registrering nr 505511

INVÄNDARE

Tvärnödelikatesser på Tvärnö Aktiebolag
Box 47
182 05 Djursholm

Exp. Patent- och registreringsverket

2013 -06- 28

OMBUD

Krister Axner
c/o Advokatfirman Inter
Box 87
101 21 Stockholm

INNEHAVARE

Bröderna Nilsson Delikatesser Aktiebolag
Box 8894
402 72 Göteborg

OMBUD

Patentbyrån Y Wallengren Aktiebolag
Box 116
331 21 Värnamo

BESLUT

Patent- och registreringsverket (PRV) upphäver varumärkesregistreringen nr 505511 med stöd av 2 kap. 28 § varumärkeslagen (2010:1877).

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket GÄSTABUD med registreringsnummer 505511, registrerat för följande varor:

Klass 29: Kött, fisk, fjäderfä och vilt.

Invändaren yrkar att innehavarens märke ska upphävas då märket saknar särskiljningsförmåga för samtliga varor.

Till stöd för sin invändning anför invändaren i huvudsak följande. Ordet "gästabud" är ett vanligt ord i det svenska språket och en gängse term inom sektorn för livsmedel, utskänkning av mat och dryck och festarrangemang. En sökning på ordet med sökmotorn Google 119 000 träffar. "Gästabud" är enligt Nationalencyklopedins nätupplaga en "äldre benämning på en stor högtidlig fest till vilken gästerna budats i god tid". Gästabudet motsvarar den nutida banketten med Nobelfesten som typexempel. Till gästabud räknas

också gångna tiders stora privata fester som bröllop och 50-årskalas. Karen Blixen skildrar ett sådant privat gästabud i boken "Babettes gästabud". Synonymer till gästabud är fest, bjudning, bankett, festlighet och gille. Vad gäller de matvaror som PRV beviljat registrering av ordet GÄSTABUD för, nämligen kött, fisk, fjäderfä och vilt, visar ordet gästabud varornas art, kvalitet, avsedda användning och egenskaper i övrigt. Användningen av ordet GÄSTABUD i samband med en köttprodukt, visar t. ex. att köttprodukten till sin art är gammeldags och av en finare kvalitet då den serverats/serveras vid gästabud, att den är av en förnämlig kvalitet, att den serveras vid högtidliga sammanhang, att den förr i tiden serverades vid gästabud, att den ska serveras vid gästabud och/eller att produkten på något annat sätt är hänförlig till ett gästabud eller någon annan typ av fest, bjudning eller liknande. När målgruppen, som utgörs av konsumenter, ställs inför t.ex. en köttprodukt med varumärket GÄSTABUD uppfattar den enbart produkten som en vara av denna art och med dessa egenskaper och detta utan att tänka sig att ordet skulle ha en andra betydelse som varumärke (se bland annat FI:s dom av den 27 februari 2002 i mål T 79/00. Det finns ett frihållningsbehov för ordet GÄSTABUD så att även andra än innehavaren kan använda ordet GÄSTABUD vid t.ex. marknadsföring av köttprodukter. Detta för att t.ex. kunna markera att produkten tidigare var vanligt förekommande som maträtt vid gästabud eller att produkten är av en kvalitet som gör att den är tillräckligt fin för att kunna serveras vid gästabud. PRV ansåg i samband med myndighetens avslag av Tvärnödelikatessers varumärkesansökan nr. 2011/00452 att ordet gästabud saknar särskiljningsförmåga.

Innehavaren av varumärket bestrider grunderna för invändningen och anför i huvudsak följande. GÄSTABUD har för registrering erforderlig särskiljningsförmåga. För att ett varumärke ska anses vara i avsaknad av särskiljningsförmåga krävs att det är fråga om ett känt uttryck för att beskriva varan eller för att ange dess väsentliga egenskaper (se EU-domstolen C-383/99, Baby-Dry, p. 42-44 samt C-64/02, förslag till avgörande). GÄSTABUD är, såsom invändaren anför, en äldre benämning på en stor högtidlig fest. Därmed är det uppenbarligen inte ett känt uttryck för att beskriva "kött, fisk, fjäderfä och vilt" eller för att ange dessa varors väsentliga egenskaper. GÄSTABUD är möjligen alluderande för varorna i fråga men även om så är fallet är det inte en omständighet som diskvalificerar märket från registrering. Det är även möjligt att GÄSTABUD ger positiva associationer men inte heller detta diskvalificerar från registrering (se OHIM:s The Manual, part B, s. 34: se även Nordell, Varumärkesrättens skyddsobjekt, s. 205f, samt EU-domstolen, C-517/99, Bravo). Invändaren nämner att en synonym till gästabud är "gille". Det är i sammanhanget relevant att notera att "gille" har befunnits registrerbart för ost i klass 29 (vm-reg 305541) samt för bröd m m i klass 30 (gemenskapsvarumärke nummer 9393877). För övrigt kan konstateras att GÄSTABUD sedan tidigare ansetts ha tillräcklig särskiljningsförmåga (se vm-reg 31592, 334154 samt 258766. Vad gäller det av invändaren åberopade avgörandet T-79/00 avsåg det varumärket LITE och registrering nekades eftersom LITE användes för att identifiera eller karakterisera en särskild kvalitet hos livsmedel, nämligen att de är kalorifattiga. Avgörandet är på intet sätt relevant i detta ärende då GÄSTABUD inte används för att karakterisera en särskild kvalitet eller egenskap hos livsmedel. Invändaren gör även gällande att det skulle finnas ett frihållningsbehov för GÄSTABUD i förhållande till köttprodukter. Eftersom GÄSTABUD varken anger aktuella varors art eller beskaffenhet beskärs inte andra aktörers möjlighet att marknadsföra köttprodukter. Invändaren påstår att PRV i beslut gällande varumärkesansökan 2011/00452 konstaterat att ordet GÄSTABUD saknar särskiljningsförmåga. Påståendet är felaktigt eftersom det tydligt framgår av beslutet att PRV redogör för invändarens argumentation, d.v.s. det är invändaren som anført att "gästabud" saknar särskiljningsförmåga. Sammanfattningsvis ska invändningen avslås då GÄSTABUD har för registrering

erforderlig särskiljningsförmåga eftersom ordet varken är ett känt uttryck för att beskriva aktuella varor eller för att ange dess väsentliga egenskaper.

SKÄL

Enligt 2 kap 5 § varumärkeslagen får ett varumärke registreras endast om det har särskiljningsförmåga.

Bristande särskiljningsförmåga kan enligt 1 kap. 5 § varumärkeslagen bero på att ett varukännetecken endast består av tecken eller benämningar som

1. i handeln visar varans eller tjänstens art, kvalitet, kvantitet, avsedda användning, värde, geografiska ursprung eller andra egenskaper eller tidpunkten för när varan eller tjänsten är framställd, eller

2. i dagligt språkbruk eller enligt branschens vedertagna språkbruk kommit att bli en sedvanlig beteckning för varan eller tjänsten.

PRV gör följande bedömning

Innehavarens märke består av lydelsen GÄSTABUD och är registrerat för varorna kött, fisk, fjäderfä och vilt, i klass 29.

I förevarande fall riktar sig de aktuella varorna till konsumenter i allmänhet samt till återförsäljare och professionella aktörer i livsmedelsindustrin.

Invändaren har anfört att märket saknar särskiljningsförmåga för samtliga varor. Enligt Norstedts svenska ordbok (nätutgåvan, åtkomst 2013-06-27) har ordet *gästabud* betydelsen *fest med många inbjudna*. Även om ordet bär en något ålderdomlig prägel kan det likafullt användas för att beskriva nutida festliga evenemang. Lydelsen GÄSTABUD får, i förhållande till varorna livsmedel, anses ägnad att i handeln visa de aktuella varornas avsedda användning. PRV finner därmed att innehavarens märke saknar för registrering erforderlig särskiljningsförmåga för de aktuella varorna i klass 29.

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

Beslutat den **28 JUN 2013**



Carina Widd



Christofer Lindqvist *genom*

Eva Wei

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 beslutsdagen.