

AVSLAG AV INVÄNDNING

Invändningsärende nr 2013/0124/0001
Er referens: SE-71006523

Registrering nr 513474

INVÄNDARE

G. Pohl-Bokamp GmbH & Co. KG
Kieler Strasse 11
25551 Hohenlockstedt
Tyskland

OMBUD

Awapatent Aktiebolag
Junkersgatan 1
582 35 Linköping

INNEHAVARE

Ambea Sverige AB
Box 1565
171 29 Solna

OMBUD

IPQ IP Specialists AB
Box 550
114 11 Stockholm

Exp. Patent- och registreringsverket

2014-07-09

BESLUT

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

ÄRENDET

Invändningen avser varumärket NYTIDA med registreringsnummer 513474, registrerat för följande varor och tjänster:

- Klass 5: Farmaceutiska och veterinära preparat; hygieniska preparat för medicinska ändamål; dietiska livsmedel och dietiska substanser anpassade för medicinskt eller veterinärt bruk.
- Klass 10: Kirurgiska, medicinska, odontologiska och veterinära apparater och instrument; ortopediska artiklar.
- Klass 35: Administration av vårdhem, sjukhus och kliniker; uthyrning av personal.
- Klass 37: Hemhjälp och hemtjänst i form av städning, tvättning och annat hushållsarbete.

- Klass 41: Rekreationstjänster för äldre; friskvård, handledning och instruktion inom vård- och omsorgstjänster.
- Klass 43: Ålderdomshem och äldreboenden.
- Klass 44: Handikappomsorg, hemvård och hemtjänst i form av enklare sjukvårdstjänster, hälsovård, företagshälsovård, kiropraktik, läkartjänster, naprapattjänster, primärvård, psykiatrisk vård, psykologtjänster, rehabilitering, sjukgymnastik, sjukhem, sjukhus, sjukskötersketjänster, slutna vård, specialistvård och tandvård; drift av vårdhem, sjukhus och kliniker; äldreomsorg; rådgivning avseende personlig välfärd för äldre människor [hälsa]; rådgivning rörande äldre människors medicinska behov.

Invändaren yrkar att innehavarens registrering ska upphävas och anför som grund att märket är förväxlingsbart med invändarens internationella registrering NYDA med registreringsnummer 877474, registrerad för följande varor:

- Klass 5: Pharmaceutical and veterinary preparations as well as preparations for the health care; plasters, materials for dressings; material for stopping teeth, dental wax; disinfectants; preparations for destroying vermin; fungicides, herbicides.

Till stöd för sin invändning anför invändaren att det föreligger både identitet och likhet mellan varorna och tjänsterna som respektive märke avser samt att det också föreligger märkeslikhet. Innehavarens märke omfattar delvis identiska varor som invändarens märke i klass 5. Övriga varor och tjänster, förutom *rekreationstjänster för äldre* i klass 41, avser hushållsnära tjänster eller hälsovård samt varor som normalt sett kan komma till användning i samband med utförande av sådana tjänster. Därför föreligger delvis både identitet och likhet mellan de varor och tjänster som respektive märke omfattar.

Vidare är märkena lika varandra då inledningen NY- och ändelsen -DA i invändarens märke är identiska med innehavarens märke NYDA. De skiljer sig dock till viss del genom att innehavarens märke uppvisar tre stavelser, NY-, -TI- och -DA, vilket vid en jämförelse av märkena utgör både en visuell och fonetisk skillnad.

Invändarens märke NYDA saknar en lexikaliskt definierad betydelse på svenska. Svenska ord som slutar på -DAG, exempelvis ”idag”, uttalas dock regelmässigt i vardagsspråk med ett långt A och ett tyst G som just -DA. NYDA uppfattas därför av omsättningskretsen som ett uttryck för ”ny dag” med den suggestiva innebörden att varorna som märket är registrerat för är ”något nytt för dagen eller nytt i tiden”. Innehavarens märke NYTIDA har heller ingen lexikaliskt definierad betydelse på svenska. Omsättningskretsen får däremot anses uppfatta lydelsen NYTIDA i första hand i överförd betydelse som hänförligt till det svenska ordet ”nutida”, med den vändningen att det då också skulle vara fråga om något ”nytt” och att varorna och tjänsterna som märket avser är ”något som är nytt idag eller nytt i tiden”.

Skillnaderna mellan de motstående märkena bör i en helhetsbedömning framstå som underordnade det förhållande att båda märkena uppvisar samma inledning och ändelse och dessutom har samma överförda innebörd. Sammantaget föreligger risk för förväxling mellan de motstående märkena.

Innehavaren har bestridit invändningen och anfört att det inte finns någon risk för förväxling mellan de motstående märkena. Båda märkena inleds med NY- och avslutas med -DA, men skiljer sig genom att innehavarens märke består av tre stavelser med mellanstavelsen -TI-. Den visuella likheten är mycket begränsad och de fonetiska skillnaderna hörs tydligt. Begreppsmässigt uppfattas märket NYTIDA sannolikt som en variant av det svenska ordet "nutida", medan motpartens märke NYDA inte har någon känd betydelse och uppfattas som ett fantasiord. Märkeslikheten är således mycket liten.

De motstående märkena avser identiska eller liknande varor i klass 5. När det gäller övriga varor och tjänster som innehavarens märke avser, blir det en alltför avlägsen koppling mellan de sökta varorna och tjänsterna för NYTIDA och varorna som NYDA omfattar för att det ska finnas en tydlig likhet mellan dessa varor och tjänster. Mot bakgrund av att varumärkena skiljer sig åt både visuellt, fonetiskt och konceptuellt finns det inte någon risk för förväxling, inte ens för varor i klass 5.

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 2 varumärkeslagen, en internationell varumärkesregistrering som fått giltighet i Sverige.

Frågan om förväxlingsbarhet ska avgöras vid en helhetsbedömning där samtliga omständigheter av betydelse i sammanhanget ska beaktas, framför allt märkenas likhet samt likheten avseende de varor/tjänster som märkena avser. Om varu- eller tjänsteslagslikhet är för handen ska en bedömning av märkenas visuella, fonetiska och begreppsmässiga/konceptuella likheter göras med utgångspunkt i det helhetsintryck som varumärkena förmedlar med hänsyn till bland annat deras särskiljande och dominerande delar (EU-domstolens dom i mål C-251/95, "Sabel", punkterna 22 och 23). Hänsyn ska även tas till det faktum att genomsnittskonsumenten sällan har möjlighet att göra en direkt jämförelse mellan varumärkena utan måste förlita sig på en oklar minnesbild av märkenas utföranden (EU-domstolens dom i mål C-342/97, "Lloyd Schuhfabrik Meyer", punkt 26).

PRV gör följande bedömning

PRV gör följande bedömning vad gäller varu- och tjänsteslagslikheten:

Klass 5

Innehavarens märke omfattar bland annat *farmaceutiska och veterinära preparat* samt *hygieniska preparat för medicinska ändamål*, vilka är varor av samma slag som *pharmaceutical and veterinary preparations as well as preparations for the health care* som invändarens märke bland annat avser. Därmed föreligger varuslagsidentitet.

Innehavarens märke omfattar också *dietiska livsmedel och dietiska substanser anpassade för medicinskt eller veterinärt bruk*. Dietiska ämnen för medicinska och veterinära ändamål är varor som kan vara anpassade för särskilda kostbehov i syfte att förebygga eller behandla

sjukdomar. Med hänsyn härtill har dessa varor samma syfte som *pharmaceutical and veterinary preparations as well as preparations for the health care* som invändarens märke avser. Därtill har varuslagen samma omsättningskrets och i allmänhet samma distributionskanaler. Mot denna bakgrund föreligger sådana beröringspunkter att de motstående varuslagen är att beteckna som lika.

Klass 10

Innehavarens märke omfattar bland annat *kirurgiska, medicinska, odontologiska och veterinära apparater och instrument*. Apparater av dessa slag och invändarens varor *pharmaceutical and veterinary preparations as well as preparations for the health care* kan användas tillsammans i syfte att förebygga och behandla sjukdomar, varför de kan anses komplettera varandra. Därtill har varuslagen samma omsättningskrets och i allmänhet samma distributionskanaler. Mot denna bakgrund föreligger en låg grad av varuslagslikhet.

Innehavarens märke omfattar även *ortopediska artiklar*, vilka kan användas tillsammans med *plasters* och *materials for dressings*. Varuslagen kompletterar därför varandra. De har även samma omsättningskrets och i allmänhet samma distributionskanaler, varför en låg grad av likhet kan konstateras.

Klass 35

Innehavarens märke omfattar *administration av vårdhem, sjukhus och kliniker* samt *uthyrning av personal*. Dessa tjänster utförs av företag vars främsta syfte är att ge hjälp vid drift eller ledning av affärsföretag. De varor i klass 5 som invändarens märke avser består huvudsakligen av läkemedel och andra preparat för medicinska eller veterinära ändamål. Tjänsterna skiljer sig således från framställandet av de nyss nämnda varorna då de har olika syften. Det föreligger därmed ingen varu- och tjänsteslagslikhet.

Klass 37

Innehavarens märke omfattar *hemhjälp och hemtjänst i form av städning, tvättning och annat hushållsarbete*. Tjänster av detta slag syftar till underhållsarbete i form av städning, tvättning och hushållsarbete. Tjänsterna skiljer sig således från framställandet av samtliga varor i klass 5 som invändarens märke avser då de har olika syften. Därför föreligger ingen likhet mellan varorna och tjänsterna.

Klass 41

Innehavarens märke omfattar *rekreationstjänster för äldre* samt *friskvård, handledning och instruktion inom vård- och omsorgstjänster*. Dessa tjänster utförs normalt av personer eller företag med syfte att utveckla människors mentala förmåga samt tjänster som avser att roa eller underhålla. De nyss nämnda tjänsterna skiljer sig därmed från syftet med framställning av varorna i klass 5 som invändarens märke avser. Det föreligger därför ingen likhet mellan varorna och tjänsterna.

Klass 43

Innehavarens märke omfattar *ålderdomshem och äldreboenden*. Dessa tjänster syftar till tillhandahållande av logi och skiljer sig således från syftet med framställning av varorna i klass 5 som invändarens märke avser. Därför föreligger ingen likhet mellan varorna och tjänsterna.

Klass 44

Innehavarens märke omfattar olika former av vårdtjänster samt rådgivning avseende hälsa och medicinska behov i klass 44. Även om dessa tjänster och varorna i klass 5 som användarens märke avser har ett gemensamt syfte i att bota och behandla sjukdomar, skiljer de sig väsentligt vad gäller art och distributionskanaler av varorna respektive tjänsterna. Omsättningskretsen förväntar sig inte heller att den som tillhandahåller medicinska tjänster framställer exempelvis egna medicinska eller veterinära preparat. Ingen likhet mellan dessa tjänster och varorna i klass 5 som användarens märke avser föreligger därför.

PRV gör följande bedömning vad gäller märkeslikheten:

De kännetecken som ska jämföras är följande:

Invändarens märke:

Innehavarens märke:

NYDA	NYTIDA
------	--------

Bedömningen av märkenas förväxlingsbarhet, inbegripet deras visuella, fonetiska och begreppsmässiga likheter, ska ske med utgångspunkt i uppfattningen hos genomsnittskonsumenten av den kategori av varor eller tjänster som avses. I förevarande fall riktar sig de varor och tjänster där identitet och likhet har konstaterats till konsumenter i allmänhet, men även till specialiserade köpare såsom t.ex. grossister, näringsidkare, företagskunder etc.

Innehavarens märke består av ordet NYTIDA och invändarens märke av ordet NYDA. I visuellt och fonetiskt hänseende föreligger likhet i det att båda märkena inleds med NY- och avslutas med -DA. Innehavarens märke innehåller stavelsen -TI- i mitten av märket, vilket utgör både en visuell och fonetisk skillnad. Vidare skiljer sig märkena också i det att innehavarens märke innehåller tre stavelser till skillnad från invändarens märke som innehåller två stavelser.

NYTIDA har ingen känd språklig betydelse men kan ge upphov till associationer till det svenska ordet "nutida", vilket betyder "som förekommer i nutiden" (se Nationalencyklopedins nätupplaga, åtkomst 2014-06-27). NYDA är ett fantasiord som inte ger upphov till några särskilda associationer hos omsättningskretsen. Någon begreppsmässig likhet mellan märkena finns därmed inte.

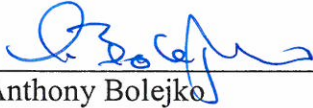
Som ovan nämnts finns en likhet mellan de motstående märkena genom den gemensamma inledningen NY- och ändelsen -DA. Innehavarens märke innehåller dock mellanstavelsen -TI-, vilken bidrar till visuella och fonetiska skillnader. Till detta kommer att det inte heller finns någon begreppsmässig likhet mellan märkena. Dessa skillnader medför att de helhetsintryck som märkena förmedlar skiljer sig åt. Mot denna bakgrund finner PRV att det endast föreligger en låg grad av likhet mellan märkena.

I förevarande fall har det äldre varumärket som en helhet ingen språklig innebörd som kan sättas i samband med de varor som det avser. Märket får därmed anses ha en ursprunglig särskiljningsförmåga av normalgraden.

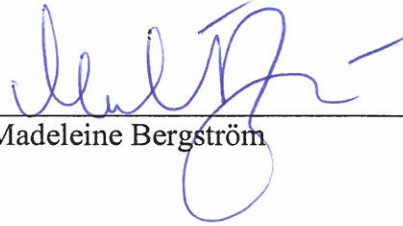
Vid en helhetsbedömning kan innehavarens märke NYTIDA, trots föreliggande identitet och likhet mellan varorna, inte anses uppvisa sådana likheter med det motanförda varumärket NYDA att det föreligger en risk för förväxling.

Mot bakgrund av det ovan anförda ska invändningen avslås.

Beslutat den **09 JUL 2014**



Anthony Bolejko



Madeleine Bergström

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Detta beslut kan överklagas till Patentbesvärsrätten. Om ni vill överklaga beslutet ska ni göra det skriftligen. Skriv "Till Patentbesvärsrätten" på överklagandet, men skicka det till PRV, Box 530, 826 27 Söderhamn.

Ange följande i överklagandet:

- Namn och adress
- Vilket beslut ni överklagar och ärendets nummer
- Varför ni anser att beslutet är felaktigt
- Vilken ändring ni vill ha.

Överklagandet ska ha kommit in till PRV **inom två (2) månader** från beslutets dag. PRV skickar överklagandet vidare till Patentbesvärsrätten, om det kommit in i rätt tid och PRV inte själv ändrar beslutet på det sätt som ni begärt.