

RESUMÉ:**AN 2005 00018 – VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER <fig> - Forvekslelighed.**

Indehaveren af figurmærket VR 1993 04175 MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER fremsatte indsigelse mod registrering af figurmærket "Hjælp uden Grænser". Styrelsen tog ikke indsigelsen til følge og opretholdt registreringen bl.a. under henvisning til, at der ikke er risiko for forveksling mellem mærkerne. Denne afgørelse blev indbragt for Ankenævnet for Patenter og Varemærker, som stadfæstede den påklagede afgørelse. Ankenævnet fandt bl.a., at der ikke var risiko for forveksling mellem de omhandlede mærker - ligesom brugen af det omstridte mærke ikke ville betyde en utilbørlig udnyttelse af indsigers velkendte varemærke eller skade dette.

KENDELSE:

År 2006, den 1. juni afsagde Ankenævnet for Patenter og Varemærker (Michael Dorn, Hans Chr. Thomsen, Steffen Gulmann og Jens Schovsbo) følgende kendelse i sagen **AN 2005 00018**

Klage fra

Bureau International de Medecins sans Frontieres
Belgien
v/ Chas. Hude

over

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 3. marts 2005
vedrørende VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER <fig>
for
SOS-International A/S
v/ Sandel, Løje & Wallberg

Ankenævnet har behandlet sagen på et møde den 2. maj 2006.

For klageren mødte cand.jur. Birgitte Waagepetersen og for indklagede advokat Jette Sandel. Parterne procederede sagen i det væsentlige i overensstemmelse med fremlagte påstandsdokumenter.

Ankenævnet udtaler:

Som sagen er forelagt for Ankenævnet, er spørgsmålet, hvorvidt indsigers kendetegn LÆGER UDEN GRÆNSER og figurvaremærke MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER er til hinder for registreringen af indehavers figurvaremærke HJÆLP UDEN GRÆNSER.

Ankenævnet kan tiltræde styrelsens bedømmelse af, at indsigers varemærke er indarbejdet og velkendt i Danmark.

Indehavers figurmærke indeholder tekstbestanddelen "UDEN GRÆNSER" som indgår i indsigers kendetegn/varemærke. Sammenstillingen af de to ord "uden" og "grænser" er helt almindelig, og det fremgår af sagen, at der ved en søgning på Google på teksstrengen "uden grænser" fremkommer en meget stor mængde hits, som viser, at "uden grænser" hyppigt anvendes som en beskrivende angivelse af, at der er tale om aktiviteter eller produkter, der er uafhængig af nationale eller andre grænser.

Ankenævnet finder på denne baggrund ikke, at indehavers isolerede brug af tekststrengen "UDEN GRÆNSER" som del af et figurmærke indebærer en risiko for forveksling med eller kan udgøre en utilbørlig udnyttelse af eller skade indsigers velkendte varemærke. Da heller ikke indehavers kombination af tekststrengen med ordet "HJÆLP" og mærkets figurelement kan antages at medføre hverken en risiko for forveksling eller en utilbørlig udnyttelse, finder ankenævnet ikke, at indsigers kendetegn/varemærke, er til hinder for registreringen af varemærket som ansøgt.

Med denne begrundelse stadfæster ankenævnet den påklagede afgørelse.

Herefter bestemmes:

Den påklagede afgørelse stadfæstes.

Sagens baggrund:

Den 26. november 2002 indleverede Sandel, Løje & Wallberg på vegne SOS-International A/S en ansøgning om registrering af figurmærket HJÆLP UDEN GRÆNSER for



Klasse 36: Forsikringsvirksomhed, herunder håndtering af skadesbehandling for andre forsikringssekskabers rejse-, syge- og ulykkesforsikringer, finansiel virksomhed, valutarisk virksomhed.

Klasse 39: Transportvirksomhed, herunder hjemtransport fra udlandet af syge og tilskadekomne rejsende samt havarerede motorkøretøjer, arrangering af rejser.

Klasse 44: Medicinsk virksomhed, herunder rådgivning og styring af medicinsk og kirurgisk behandling af tilskadekomne og syge rejsende i udlandet.

Klasse 45: Personlige og sociale ydelser tjenester ydet af andre for at imødekomme individuelle behov under rejser, herunder krisehjælp, vagttjenester med sigte på beskyttelse af værdier og individer, alarmcentralvirksomhed.

Varemærket blev registreret den 19. december 2002 og efterfølgende offentliggjort i Dansk Varemærketidende den 2. januar 2003.

I brev af 28. februar 2003 fremsatte Chas. Hude A/S på vegne af Bureau International de Medecins sans frontieres indsigelse mod nævnte registrerings gyldighed.

Indsigelsen er fremsat med henvisning til varemærkelovens § 23 i lovbekendtgørelse nr. 782 af 30. august 2001.

Indsiger har i breve af 19. januar og 30. august 2004 yderligere begrundet indsigelsen, idet det bl.a. anføres, at det angrebne mærke for så vidt angår nærmere angivne tjenesteydelser i klasse 36, 44 og 45 er forveksleligt med indsigers registrerede mærke VR 1993 04175 MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS

WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER og de af indsigers ved brug stiftede rettigheder til mærket LÆGER UDEN GRÆNSER. Endvidere henvises til, at indsigers mærke er velkendt, idet særligt anføres, at mærkedelen "UDEN GRÆNSER" er karakteristisk og velkendt for indsigers virksomhed, og at publikum let kan forledes til at tro, at det angrebne mærke HJÆLP UDEN GRÆNSER er forbundet med indsiger, og indehaver dermed kan profitere på indsigers kendthed. Indsigers har i den forbindelse indsendt diverse materiale til dokumentation for, at mærket LÆGER UDEN GRÆNSER er anvendt og velkendt.



Indehaver har i breve af 19. marts og 12. november 2004 imødegået indsigelsen. Indehaver anfører bl.a., at det af indsiger indsendte materiale ikke dokumenterer, at indsiger har anvendt det registrerede mærke VR 1993 04175 i overensstemmelse med varemærkelovens § 25, ligesom det heller ikke dokumenterer, at indsiger ved brug har stiftet en varemærket til LÆGER UDEN GRÆNSER. Endvidere henvises til, at ordelementet UDEN GRÆNSER ses at være hyppigt anvendt af andre end indsiger, hvorfor denne mærkedel må anses for at være en del af det almindelige sprogbrug for virksomheder, der operere transnationalt. Indehaver har i den forbindelse henvist til, at der ved søgning på tekststrengen "uden grænser" på søgemaskinen Google fremkommer over 22.000 hits.

Den 3. marts 2005 traf Patent- og Varemærkestyrelsen afgørelse i sagen. Styrelsen tog ikke indsigelsen til følge, men opretholdt registreringen med følgende begrundelse:

" ...

1. Brugspligt

Indehaver har henvist til, at indsiger ikke inden for de seneste 5 år har anvendt det nedenfor viste mærke, der er registreret under VR 1993 04175, og som indsiger har påberåbt sig i nærværende sag.

VS SANS FRONTIERES
S WITHOUT BORDERS
UDEN GRÆNSER

Det følger i den forbindelse af varemærkelovens § 23, stk. 2, at varemærkelovens § 28, stk. 5, tillige finder anvendelse i forbindelse med indsigelser. Af varemærkelovens § 28, stk. 5, fremgår, at

”Stk. 5. Hvis ophævelsesgrunden er et ældre kolliderende mærke, kan krav om ophævelse kun gøres gældende, hvis den, der har krævet registreringen ophævet, på den anden parts begæring kan godtgøre, at det ældre mærke har været brugt i overensstemmelse med § 25. Hvis et ældre registreret varemærke kun er blevet anvendt for en del af de varer eller tjenesteydelser, for hvilke det er registreret, anses det kun registreret for denne del af varerne eller tjenesteydelserne. Enhver af parterne kan til enhver tid anlægge sag mod den anden part om spørgsmål, der er rejst i sagen, hvad enten Patent- og Varemærkestyrelsen har truffet afgørelse i sagen eller ej.”

Endvidere følger det af varemærkelovens § 25, stk. 1, at

”Har indehaveren af et registreret varemærke ikke inden 5 år fra registreringsprocedurens afslutning gjort reel brug af varemærket her i landet for de varer eller tjenesteydelser, for hvilke det er registreret, eller har brugen været ophørt uden afbrydelser i 5 år, kan registreringen ophæves, jf. § 28, medmindre der foreligger rimelig grund til, at brug ikke har fundet sted.”

Indsiger har til dokumentation for brug af det registrerede mærke indsendt diverse materiale, herunder indsigers årsberetninger for perioden 1998 til 2002, eksemplarer af indsigers nyhedsbreve ”Journalen” og ”Nyhedsjournalen” fra perioden juni 1999 til juli 2003, en erklæring fra Udenrigsministeriet om, at indsiger har modtaget støtte siden 1994, en erklæring fra brancheorganisationen ISOBRO, og en undersøgelsesrapport fra ACNielsen AIM fra 2003.

Materialet viser, at indsiger har anvendt nogle af ordelementerne i det registrerede mærke, nemlig ”Læger uden grænser”, ”Medecins sans frontieres” og ”MSF”, men hver for sig, dvs. uden at disse anvendes i den form som de fremstår i den påberåbte registrering. Derimod ses ordelementet ”Doctors without Borders” ikke at være anvendt.

Styrelsen finder, at denne brug må anses for væsentligt at afvige fra den form hvori mærket er registreret, og indsigelsen med hensyn til dette mærke vil derfor allerede af denne grund ikke kunne tages til følge.

2. Stiftelse af varemærkeret ved brug og velkendthed

Indsiger har endvidere henvist til, at indsiger ved brug har stiftet varemærkeret til mærket LÆGER UDEN GRÆNSER, og at dette mærke må anses for at være velkendt.

Det fremgår i den forbindelse af varemærkelovens § 3, stk. 1, nr. 2, at en varemærkeret kan stiftes

"2) ved ibrugtagning af et varemærke her i landet for de varer eller tjenesteydelser, for hvilke varemærket er taget i brug, og for hvilke det vedvarende anvendes."

For at anvendelsen af en betegnelse skal kunne medføre, at der etableres en varemærkeret til den pågældende betegnelse, skal betegnelsen være anvendt som varemærke. I det indsendte materiale er der henvist til betegnelsen LÆGER UDEN GRÆNSER et stort antal gange. Imidlertid anvendes betegnelsen som en henvisning til organisationens navn, frem for som et varemærke.

Således fremgår det eksempelvis af de indsendte nyhedsbreve "Journalen" og "Nyhedsjournalen", at indsiger på forsiden af "Journalen" har henvist til, at der er tale om et "NYHEDSBREV FRA LÆGER UDEN GRÆNSER I DANMARK", i hvilken forbindelse LÆGER UDEN GRÆNSER er skrevet med rød tekst, hvorimod den øvrige tekst er skrevet med sort. Tilsvarende fremgår det af forsiden på "Nyhedsjournalen", at indsiger henviser til, at der er tale om et "NYHEDSBREV FRA LÆGER UDEN GRÆNSER/MSF I DANMARK", i hvilken forbindelse LÆGER UDEN GRÆNSER/MSF tillige er skrevet med rød skrift, hvorimod den øvrige tekst er skrevet med sort.

Om end betegnelserne LÆGER UDEN GRÆNSER og LÆGER UDEN GRÆNSER/MSF på grund af den anvendte skriftfarve er særligt fremhævet, så fremstår disse betegnelser i den konkrete tekstsammenhæng som en henvisning til organisationens navn frem for som en henvisning til et varemærke.

Styrelsen finder derfor, at om end betegnelsen LÆGER UDEN GRÆNSER anvendes som et kendetegn for indsiger, så er der ikke grundlag for at fastslå, at indsiger ved brug har stiftet varemærkeret til betegnelsen LÆGER UDEN GRÆNSER i sig selv.

Derimod ses det tillige af det indsendte materiale, at indsiger på sine publikationer m.m. gør brug af det nedenfor viste mærke, ligesom det er dette mærke, som anvendes på indsigers hjemmeside (www.msf.dk).



Styrelsen finder, at det indsendte materiale dokumenterer, at indsiger har anvendt og fortsat anvender dette mærke som varemærke i forbindelse med ydelser relateret til medicinsk nødhjælp, herunder "Organisering af indsamlinger og indsamlinger til

velgørenhed" i klasse 36, og "Lægevirksomhed i form af medicinsk nødhjælp i udlandet" i klasse 44.

Styrelsen finder også, at det indsendte materiale, herunder særligt de indsendte erklæringer fra henholdsvis Udenrigsministeriet og ISOBRO, samt den indsendte undersøgelsesrapport fra ACNielsen AIM, dokumenterer, at indsigers kendetegn LÆGER UDEN GRÆNSER og det ovenfor viste varemærke må anses for indarbejdet og velkendt i Danmark.

Det følger herefter at vurdere, om og i hvilket omfang det angrebne mærke er forveksleligt med indsigers kendetegn og varemærke, eller om brugen af det angrebne mærke kan udgøre en utilbørlig udnyttelse af eller skade på indsigers varemærkes særpræg eller renommé.

3. Lovgrundlaget

Ifølge varemærkelovens § 15, stk. 4, nr. 2, er et varemærke udelukket fra registrering, hvis

" 2) der ved brug her i landet er erhvervet ret til et identisk eller forveksleligt varemærke eller til et andet i erhvervsvirksomhed anvendt identisk eller forveksleligt tegn før tidspunktet for ansøgningen af det yngre varemærke eller eventuelt tidspunktet for den fortrinsret, der gøres gældende til støtte for ansøgningen af det yngre varemærke, hvis indehaveren af den ældre ret kan forbyde brugen af det yngre mærke."

Endvidere følger det af varemærkelovens § 15, stk. 4, nr. 1, at et varemærke er udelukket fra registrering, hvis

"1) varemærket er identisk med eller ligner et ældre dansk varemærke efter stk. 2, og det søges registreret for varer eller tjenesteydelser af anden art end dem, for hvilke det ældre varemærke er registreret, når det ældre varemærke er velkendt her i landet, og brugen af det yngre varemærke ville medføre en utilbørlig udnyttelse af det ældre varemærkes særpræg eller renommé, eller sådan brug ville skade dette særpræg eller renommé"

4. Vurdering og konklusion

Det angrebne mærke:



Hjælp uden Grænser

Registreret for tjenesteydelser i klasse 36, 39, 44 og 45.

Indsigers kendetegn: LÆGER UDEN GRÆNSER
 Indsigers varemærke:



Omfattende tjenesteydelser bl.a. i klasse 36 og 44.

Det eneste fælles element mellem indsigers varemærke/kendetegn og det angrebne mærke er ordene "uden grænser".

Indehaver har i den forbindelse henvist til, at netop ordene "uden grænser" ses særdeles hyppigt anvendt, når der søges på denne tekststreng på søgemaskinen Google. Styrelsen har den 1. marts 2005 foretaget en søgning på søgemaskinen Google på tekststrengen "uden grænser". Søgningen var afgrænset til at vise sider, der kommer fra Danmark. Ved denne søgning blev der fundet ca. 125.000 hits, og blandt de første 100 af disse er ordene "uden grænser" anvendt på hjemmesider på følgende måder:

- Læger uden grænser
- Uddannelse uden grænser
- Ægteskab uden grænser
- Ingeniører uden grænser
- Farmaceuter uden grænser
- Statistik uden grænser
- Specialviden uden grænser
- Køkken uden grænser
- Musik uden grænser
- Seniorer uden grænser
- Fisk uden grænser
- Gas uden grænser
- Et studium uden grænser
- Spil uden grænser
- IT-udvikling uden grænser
- Produkter uden grænser
- Leder uden grænser
- Uddannelse og kultur uden grænser
- Kærlighed uden grænser
- ZOO uden grænser
- Sundhedsydelser uden grænser
- Uddannelse uden grænser
- Tandsundhed uden grænser
- Kundepleje uden grænser
- Arbejde uden grænser
- Karriere uden grænser
- Litteratur uden grænser
- Udvikling uden grænser
- Vestsønderjylland – dynamik uden grænser
- Sport uden grænser
- Helte uden grænser
- Nytår uden grænser
- Forældre uden grænser
- Velfærd uden grænser
- Folk uden grænser
- Liv uden grænser
- Sofaer uden grænser

Hertil kommer, at Rådets direktiv 89/552/EØF kaldes direktivet om "fjernsyn uden grænser", jf. bl.a. hertil EF-domstolens afgørelse af 13. juli 2004 i sagen C-429/02, idet direktivet bl.a. vedrører princippet om fri adgang til at modtage og sprede grænsoverskridende fjernsynsudsendinger.

Ordene "uden grænser" ses således at være særdeles hyppigt anvendt som en beskrivende angivelse af, at der er tale om aktiviteter, produkter eller ydelser, der er uafhængige af nationale eller andre grænser, eller til hvis kvalitet eller omfang der ikke er sat en øvre grænse.

På denne baggrund finder styrelsen, at ordelementet HJÆLP UDEN GRÆNSER i det angrebne mærke i den konkrete sammenhæng fremstår som en almindelig angivelse af, at indehaver med de omfattede tjenesteydelser tilbyder en hjælp, for hvilken der ikke er nogen øvre grænse, eller som er uafhængig af de geografiske nationale grænser. Da det angrebne mærke endvidere indeholder et figurelement, hvori der står SOS SOS, og indsigers varemærke indeholder ordelementerne LÆGER og MEDECINS SANS FRONTIERES, ligesom indsigers kendetegn LÆGER UDEN GRÆNSER tillige indeholder ordelementet LÆGER, er det styrelsens opfattelse, at mærkerne ikke ligner hinanden. Styrelsen finder derfor allerede af denne grund, at der ikke er en risiko for forveksling mellem det angrebne mærke og indsigers varemærke og kendetegn.

Med hensyn til, om brugen af det angrebne mærke kan udgøre en utilbørlig udnyttelse af eller skade på indsigers velkendte mærke finder styrelsen, at den ovenfor omtalte udbredte og almindelige brug af det beskrivende ordelement "uden grænser" medfører, at indehavers brug heraf hverken i sig selv eller i sammenhængen HJÆLP UDEN GRÆNSER kan anses for retsstridig i forhold til indsiger.

Indsigelsen tages således ikke til følge, og registreringen VR 2002 04358 opretholdes.

Afgørelsen er truffet i medfør af varemærkelovens § 15, stk. 4, nr. 1 og 2. ..."

Ved brev af 3. maj 2005 indbragte Chas. Hude A/S på vegne Bureau International de Medecins sans Frontieres, Belgien, afgørelsen for Ankenævnet for Patenter og Varemærker med påstand om, at mærket VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER nægtes registrering og fremførte følgende:

"...PÅSTAND

Mærket VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) i navnet SOS-International a/s, Danmark, nægtes registrering for så vidt angår "finansiel virksomhed" i klasse 36 samt klasserne 44 og 45. Anken indleveres under henvisning til varemærkelovens § 3, stk. 1, nr. 2 og varemærkelovens § 15....

...Jeg mener, at mærkerne LÆGER UDEN GRÆNSER OG HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) er forvekslelige samt at mærket MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER og mærket HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) i deres helhed må anses for værende forvekslelige....”

Klager, Chas., Hude A/S, begrundede yderligere klagen i brev af 10. juni 2005 og fremførte:

”... PÅSTAND

Varemærket reg. nr. VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) i navnet SOS-International a/s omfattende tjenesteydelser i klasse 36, 39, 44 og 45 nægtes registrering for så vidt angår ”finansiel virksomhed” i klasse 36, alle tjenesteydelser i klasse 44 samt ydelserne ”personlige og sociale ydelser, tjenester ydet af andre for at imødekomme individuelle behov under rejser, herunder krisehjælp” i klasse 45.

Anken nedlægges under henvisning til varemærkelovens § 3, stk. 1, nr. 2 samt varemærkelovens § 15. Jeg henviser til og vedlægger som bilag følgende korrespondance:

- **Bilag 1:** Brev til Patent- og Varemærkestyrelsen af 28. februar 2003,
- **Bilag 2:** Brev til Patent- og Varemærkestyrelsen af 19. januar 2004 med bilag 1-5,
- **Bilag 3:** Brev til Patent- og Varemærkestyrelsen af 30. august 2004,
- **Bilag 4:** Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 3. marts 2005,
- **Bilag 5:** Kopi af Klagers mærke
- **Bilag 6:** Kopi af SOS-International a/s' mærke HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo),
- **Bilag 7:** Markedsanalyse af 31. marts 2005 vedrørende kendskab til LÆGER UDEN GRÆNSER

SAGSFREMSTILLING

På vegne min klient nedlagde jeg indsigelse mod endelig registrering af varemærket reg. no. VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) på basis af min klients varemærke reg. nr. VR 1993 04175 MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER omfattende klasserne 39, 41 og 42 og brugsrettigheder til mærket LÆGER UDEN GRÆNSER.

Der er under sagens forløb fremsendt dokumentation for indarbejdelse af mærkerne MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER samt mærket LÆGER UDEN GRÆNSER.

Det er endvidere gjort gældende, at mærkerne HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) og MSF MEDECINS SANS FRONTIERES DOCTORS WITHOUT BORDERS LÆGER UDEN GRÆNSER samt LÆGER UDEN GRÆNSER i deres helhed må anses for forvekslelige. Ved det tidligere indsendte materiale har Patent- og Varemærkestyrelsen anført, at de finder, at det indsendte materiale dokumenterer, at klager har anvendt og fortsat anvender mærkerne



og

LÆGER UDEN GRÆNSER

som varemærker i forbindelse med ydelser relateret til medicinsk nødhjælp, herunder "organisering af indsamlinger og indsamlinger til velgørenhed" i klasse 36 samt "lægevirksomhed i form af medicinsk nødhjælp i udlandet" i klasse 44. Patent- og Varemærkestyrelsen har endvidere anført, at Klagers kendetegn LÆGER UDEN GRÆNSER og det ovenfor viste varemærke må anses for indarbejdet og velkendt i Danmark for ovennævnte tjenesteydelser.

Imidlertid fandt Patent- og Varemærkestyrelsen ikke, at mærkerne i deres helhed kunne anses for forvekslelige, idet ordene "uden grænser" ses særdeles hyppigt anvendt, når der søges på denne tekststreng på søgemaskinen Google, og Patent- og Varemærkestyrelsen fandt på denne baggrund, at mærkerne i deres helhed ikke kunne anses for forvekslelige.

Patent- og Varemærkestyrelsen fandt heller ikke brugen af mærket HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) kan udgøre en utilbørlig udnyttelse af eller skade på indsigers velkendte mærke.

Til yderligere dokumentation for, at mærket LÆGER UDEN GRÆNSER må anses for et særdeles velkendt og velindarbejdet varemærke henviser jeg til **bilag 7**.

Af dette bilag fremgår en undersøgelse foretaget af markedsundersøgelsesinstituttet ZAPRA.com afdækkende danskernes syn på humanitære hjælpeorganisationer, herunder kendskab og holdning samt villighed til at støtte disse. Undersøgelsen er foretaget blandt danskere i aldersgruppen 15-60 år og det fremgår af denne, at kendskabet til Læger uden Grænser ligger på 92-95 % kendskab.

Jeg mener derfor, ligesom det er fastslået af Patent- og Varemærkestyrelsen, at der ikke kan herske tvivl om, at mærket LÆGER UDEN GRÆNSER er et velkendt og velindarbejdet varemærke for en humanitær organisation, der sender medicinsk personale og personale til administration til at hjælpe kriseramte mennesker ofte hvor andre institutioner ikke kommer og ofte hurtigere end andre kan gøre det.

Læger uden Grænser har siden 1971 arbejdet som en organisation, der uden nogen form for diskrimination med hensyn til race, religion, tro eller politisk tilhørsforhold hjælper befolkninger i nød, ofre menneskeskabte katastrofer eller naturkatastrofer og ofre for krigshandlinger. Læger uden Grænser sender frivillige læger og sygeplejersker samt andre personer, der tilbyder deres hjælp til ofre i nød.

Endelig er organisationen kendt for indsamlingsvirksomhed i forbindelse med organisering af indsamlinger og indsamlinger til velgørenhed.

Det er herefter spørgsmålet, om mærkerne HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) og MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER (logo) samt LÆGER UDEN GRÆNSER i deres helhed kan anses for forvekslelige. Ved denne vurdering tages der hensyn til tjenesteydelseslighed og mærkelighed. Endvidere tages der ved den almindelige forvekslingsbedømmelse hensyn til mærkernes bekendthedsgrad.

Da mærket MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER (logo) og LÆGER UDEN GRÆNSER er indarbejdede og velkendte varemærker i Danmark for ovennævnte tjenesteydelser i klasserne 36, 44 og 45 gives der ved forvekslelighedsbedømmelsen en bredere beskyttelse til disse mærker ved bedømmelsen af mærkeligheden.

TJENESTEYDELSSELIGHED

Mærket HJÆLP UDEN GRÆNSER SOS omfatter tjenesteydelser i klasserne 36, 39, 44 og 45 og for så vidt angår

Klasse 36: Finansiell virksomhed, og

Klasse 44: Medicinsk virksomhed, herunder rådgivning og styring af medicinsk og kirurgisk behandling af tilskadekomne og syge rejsende i udlandet

Klasse 45: Personlige og sociale ydelser, tjenester ydet af andre for at imødekomme individuelle behov, herunder krisehjælp.

mener jeg, at der er tale om de samme tjenesteydelser som Klagers mærker er registreret for og anvendes for. Jeg mener derfor ikke, at der kan herske tvivl om, at mærkerne omfatter samme og identiske tjenesteydelser. Det er herefter spørgsmålet, om der er den fornødne mærkelighed tilstede.

MÆRKEIGHED

Jeg mener, at mærkerne



Hjælp uden Grænser

og



samt

LÆGER UDEN GRÆNSER

i deres helhed må anses for forvekslelige. Hvad angår mærkerne HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) og LÆGER UDEN GRÆNSER mener jeg, at disse mærker i deres helhed må anses for forvekslelige.

Mærkerne HJÆLP UDEN GRÆNSER og LÆGER UDEN GRÆNSER består af tre ord, hvoraf to af ordene er identiske og disse ord er placeret på samme sted således, at opbygningen af mærkerne er identisk. Ordene "hjælp" og "læger" er tæt forbudne, idet ordet "hjælp" er tæt forbundet med ordene "nødhjælp" og "lægehjælp", og mærkerne har den samme betydning og giver de samme associationer således, at forbrugerne vil kunne tro, at der er en forbindelse mellem disse mærker.

Selvom der kan søges kombinationer i søgemaskinen Google indeholdende ordene "uden grænser" skal dette sættes i relation til de tjenesteydelser de aktuelle mærker anvendes for. I registeret for registrerede varemærker findes der i klasserne 36, 44 og 45 ikke andre mærker, der er konstrueret på samme måde, end netop HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) og LÆGER UDEN GRÆNSER; ej heller er der andre mærker der indeholder betegnelsen "UDEN GRÆNSER". Netop konstruktionen af mærkerne for disse tjenesteydelser ses at være speciel, således at mærkerne ligger tæt på hinanden.

Det forhold, at der i søgemaskinen Google findes mange betegnelser indeholdende "UDEN GRÆNSER" kan ikke føre til, at betegnelsen "UDEN GRÆNSER" må anses for en svag betegnelse, idet det afgørende er for hvilke ydelser denne betegnelse anvendes. Når betegnelsen "UDEN GRÆNSER" sættes i forbindelse med læger, kender forbrugerne denne betegnelse, og når andre anvender den samme betegnelse for de identiske tjenesteydelser med ordet "HJÆLP" vil forbrugerne sætte dette i forbindelse med LÆGER UDEN GRÆNSER. Betegnelsen er derfor ikke svag for tjenesteydelser i klasserne 36, 44 og 45.

LÆGER UDEN GRÆNSER er en hjælpeorganisation, der er kendt af 95 % af den danske befolkning og forbrugerne vil derfor tro, at der er tale om en variant af mærket nemlig HJÆLP UDEN GRÆNSER, selvom om mærket indeholder figurelementet SOS. Dette figurelement er ikke dominerende og forbrugerne vil udtale mærkerne "HJÆLP UDEN GRÆNSER" overfor "LÆGER UDEN GRÆNSER" og logoet vil ikke fæstne sig hos forbrugerne, idet det vil være "HJÆLP UDEN GRÆNSER", der vil blive husket.

Hvad angår mærket MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER mener jeg også, at dette mærke må kunne anses for forveksleligt med mærket HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo), idet forbrugerne vil lægge mærke til ordene "uden grænser" og vil forbinde mærkerne.

Når der ved forvekslelighedsbedømmelsen tages hensyn til mærkernes bekendthedegrad, må mærkerne i henhold til praksis anses for forvekslelige.

Da det er fastslået af Patent- og Varemærkestyrelsen, at mærket LÆGER UDEN GRÆNSER (logo) må anses for at være et indarbejdet og velkendt varemærke, mener jeg, at mærket i henhold til praksis nyder en bredere beskyttelse ved bedømmelsen af mærkelighed, og at dette bør gøre sig gældende hvad angår mærkerne MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER (logo) og LÆGER UDEN GRÆNSER, idet disse mærker har en kendskabsprocent på 95 %.

Endvidere kan jeg anføre, at ankenævnet i en tidligere afgørelse fandt, at mærket KAHLUA er et velkendt varemærke for kaffelikør i Danmark og derfor bør nyde en udvidet beskyttelse for så vidt angår denne klasse. Jeg henviser i den forbindelse til ankenævnsafgørelse AN 2003 00005 KALU = KAHLUA. Dette synspunkt må ligeledes anvendes for de aktuelle mærker, idet forbrugerne vil forbinde HJÆLP UDEN GRÆNSER med LÆGER UDEN GRÆNSER.

Endvidere skal jeg henvise til varemærkelovens § 15, stk. 4, nr. 1, hvor jeg mener, at brugen af mærket HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) udgør en utilbørlig udnyttelse og skade på LÆGER UDEN GRÆNSERS velkendte mærker, idet andres brug af mærker med "UDEN GRÆNSER" for de identiske tjenesteydelser er en snylten på den goodwill, der er til disse mærker.

Sammenfattende gøres det gældende at mærkerne MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER (logo) og LÆGER UDEN GRÆNSER findes forvekslelige med HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo), idet

- mærkerne er konstruerede på den samme måde,
- mærkerne omfatter identiske tjenesteydelser,
- ordene "UDEN GRÆNSER" er et unikt kendetegn for Klager for de tjenesteydelser mærkerne er indarbejdet for,
- MEDECINS SANS FRONTIERES LÆGER UDEN GRÆNSER og LÆGER UDEN GRÆNSER er velkendte og velindarbejdede varemærker, som har krav på en udvidet beskyttelse,
- brugen af HJÆLP UDEN GRÆNSER er en snylten på den goodwill, der er til mærket LÆGER UDEN GRÆNSER.

På denne baggrund henstilles til, at mærket VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) nægtes registrering for de ovenfor anførte tjenesteydelser i klasserne 36, 44 og 45...."

Ved brev af 17. august 2005 har indklagede kommenteret klagers bemærkninger. Indklagede fremkom med følgende:

"... Påstand

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 3. marts 2005 i indsigelsessagen nedlagt af Bureau International de Medecins sans Frontieres mod vor klients registrering af VR 2002 04358 SOS International Hjælp Uden Grænses (fig) opretholdes i sin helhed, og anken afvises.

ooOoo

Vi skal i den anledning fremkomme med følgende bemærkninger til klagers anbringender:

Efter vor opfattelse bibringer klagers nærmere begrundelse for klagen ikke noget nyt set i lyset af skiftvekslingen i forbindelse med indsigelsessagen, hvortil klager henvi-

ser, ud over en ny bekendthedsundersøgelse i form af en markedsanalyse af 31. marts 2005 vedrørende kendskab til LÆGER UDEN GRÆNSER.

Indarbejdelse har ikke været bestridt af mærkeindehaver under indsigelsessagen, og da PVS i sin afgørelse også har fundet at LÆGER UDEN GRÆNSER er indarbejdet og velkendt i Danmark, bibringer den fremlagte undersøgelse ikke noget nyt i sagen.

Det skal i den forbindelse præciseres at indarbejdelse af LÆGER UDEN GRÆNSER ikke kan anses at gå ud over de aktiviteter indsiger har dokumenteret at have anvendt sit mærke for, nemlig "organisering af indsamlinger og indsamlinger til velgørenhed" i klasse 36 og "medicinsk nødhjælp i udlandet" i klasse 44, jf. også styrelsens afgørelse.

Vi skal derfor i sin helhed henvise til de anbringender og bevisligheder som vi på vegne af mærkeindehaver har fremsendt til PVS nemlig vore breve af 3. februar 2004 og 12. november 2004 som vedlægges som bilag, samt til PVS indsigelsesafgørelse af 3. marts 2005, hvis analyse og konklusioner vi er enige i.

Vi kan derfor sammenfatte vor stillingtagen til anken, således at vi ikke bestrider at klagerens varemærke LÆGER UDEN GRÆNSER er indarbejdet og velkendt i Danmark for ovennævnte tjenesteydelser i klasse 36 og 44, ej heller bestrides at der er tale om et vist sammenfald af tjenesteydelser i klasserne 36 og 44, hvorimod der ikke efter vor opfattelse foreligger mærkelighed i en sådan grad at mærkerne ud fra en samlet vurdering kan bedømmes som forvekslelige.

Klager gør i sin nærmere ankebegrundelse gældende, at det eneste fælles mærkeelement "UDEN GRÆNSER" er særpræget når der er tale om humanitære ydelser.

Vi må på det kraftigste afvise at "UDEN GRÆNSER" er særpræget for humanitære ydelser, da der, som dokumenteret af styrelsen i indsigelsesafgørelsen, er tale om en generelt anvendt betegnelse, der indgår i almindelig sprogbrug, illustreret eksempelvis ved EU-direktivet 89/522/EØF om "fjernsyn uden grænser".

Det burde være helt klart at udtrykket "UDEN GRÆNSER" ikke kan besidde særpræg i varemærkesammenhæng uanset hvilke tjenesteydelser der kan være tale om.

Klager påstår, at mærkerne er konstruerede på samme måde bestående af tre ord, hvoraf de to er identiske og placeret på samme sted. Også dette må bestrides, idet vor klients varemærke indeholder et akronym SOS og fire ord: International, Hjælp, uden og grænser, således at det kun er to ud af fem ord-elementer der er fælles i mærkerne.

Klager påstår ligeledes at "HJÆLP" og "LÆGER" er tæt forbundne, hvilket ligeledes må bestrides, idet ordet hjælp kan anvendes i utallige sammenhæng (auto-hjælp, computer-hjælp, selvangivelseshjælp etc.), og hverken "HJÆLP" eller "LÆGE" besidder et sådant særpræg, at nogen kan opnå eneret til disse betegnelser – og slet ikke for medicinsk nødhjælp og indsamlinger dertil.

I bedømmelsen af ligheden mellem mærkerne, vælger klager helt at se bort fra mærkernes figurlige udformning. Betragter man vor klients foreløbigt registrerede vare-

mærke, er det evident at den figurlige udformning af SOS er en meget dominerende del af varemærket, hvorimod teksten "HJÆLP UDEN GRÆNSER" er langt mindre fremtrædende.

Vi må i øvrigt igen protestere mod klagers gengivelse af vor klients varemærke i klagebegrundelsen (og i tidligere breve) idet klager konsekvent skriver "HJÆLP UDEN GRÆNSER (fig)", hvor vor klients mærke korrekt må beskrives som "SOS International Hjælp uden grænser (fig)". Dette er på grænsen til det manipulatoriske, idet hensigten kunne være at drage opmærksomheden bort fra den fulde udformning af vor klients mærke og ensidigt at fokusere på mærkedelen "UDEN GRÆNSER". Det er lykkedes så godt, at end ikke PVS i indsigelsesafgørelsen har medinddraget ordet INTERNATIONAL i bedømmelsen. Var ordet INTERNATIONAL medtaget i styrelsens afgørelse ville det i øvrigt kun have bestyrket bedømmelsen yderligere af, at mærkerne i deres helhed ikke er forvekslelige.

Klager henviser til slut til varemærkelovens § 15. stk.1, nr.4 om utilbørlig udnyttelse og snylten på klagerens mærker, men påstanden bør afvises alene af den grund, at mærkerne, som begrundet ovenfor og under indsigelsessagen, hverken visuelt eller lydligt er forvekslelige, hvorfor de relevante forbrugere ikke vil opfatte nogen sammenhæng mellem mærkerne.

Det figurlige element i det angrebne mærke er stærkt indarbejdet og velkendt blandt danske forbrugere, idet vor klient har anvendt dette mærke "SOS International (fig)" (VR 1962 00293 af 17. februar 1962 – vedlagt som registerudskrift) i mere end 40 år, f.eks. på det såkaldte "Røde kort" som alle danske bilister med kaskoforsikring medbringer på udlandsrejser som dokumentation for forsikret hjemtransport af bilen ved skader m.v.

Konklusion:

På baggrund af ovenstående bemærkninger, vores indlæg under indsigelsessagen og styrelsens afgørelse, anmodes Nævnet om at afvise anken i sin helhed. ..."

I brev af 15. september 2005 udtalte Patent- og Varemærkestyrelsen følgende:

"...Vedrørende SOS, HJÆLP UDEN GRÆNSER <fig>

Som svar på Ankenævnets brev af 30. august 2005 skal styrelsen udtale følgende:

Under behandlingen for Ankenævnet ses der ikke at være fremlagt sådanne nye væsentlige argumenter, at styrelsen har anledning til at ændre opfattelse.

Styrelsen fastholder derfor afgørelsen af 3. marts 2005 og den under behandlingen fremførte argumentation og vurdering.

Styrelsen skal således henstille til Ankenævnet, at den trufne afgørelse stadfæstes....”

Sandel, Løje & Wallberg kommenterede på vegne af indklagede ved brev af 20. oktober 2005 styrelsens udtalelser. Indklagede fremførte følgende:

”...Vi er ganske enige i den vurdering, Patent- og Varemærkestyrelsen har, nemlig at der ikke ses at være fremlagt sådanne nye, væsentlige argumenter, at afgørelsen bør ændres.

Vi anser det derfor ikke for nødvendigt at fremkomme med et yderligere skriftligt indlæg i sagen....”

Ved brev af 24. oktober 2005 har klager kommenterede styrelsens udtalelse med følgende:

”... Af høringssvaret fremgår det, at styrelsen fastholder afgørelsen af 3. marts 2005, idet styrelsen er af den opfattelse, at der under behandlingen for ankenævnet ikke ses at være fremlagt sådanne væsentlige nye argumenter, der har givet styrelsen anledning til at ændre opfattelse. Styrelsen henstiller derfor ankenævnet til at stadfæste den trufne afgørelse.

Jeg skal hermed anføre, at jeg ikke er enig med styrelsen i, at der ikke er fremkommet nye væsentlige argumenter således, at afgørelsen bør ændres. Jeg henviser i den forbindelse til undersøgelsen, der er foretaget af markedsundersøgelsesinstituttet ZAPERA.com afdækkende danskernes kendskab til humanitære hjælpeorganisationer, herunder kendskabet til Læger Uden Grænser. I denne undersøgelse ligger kendskabet til Læger Uden Grænser på 92% - 95% kendskab, jf. bilag 7 til anke af 10. juni 2005.

Ved sin afgørelse har Patent- og Varemærkestyrelsen fastslået, at der ikke kan herske tvivl om, at mærkerne LÆGER UDEN GRÆNSER (figur) og MÉDECINS SANS FRONTIÈRES (figur) er velkendte og velindarbejdede varemærker for ”*ydelser relateret til medicinsk nødhjælp, herunder organisering af indsamlinger, indsamlinger til velgørenhed*” i klasse 36 samt ”*lægevirksomhed i form af medicinsk nødhjælp i udlandet*” i klasse 44.

Da mærkerne er indarbejdede og velkendte varemærker i Danmark for ovennævnte tjenesteydelser i klasserne 36, 44 og 45, gives der ved bedømmelsen af forvekslelighed en bredere beskyttelse til disse mærker ved bedømmelsen af mærkeligheden.

Styrelsen finder ikke, at mærkerne i deres helhed kan anses for forvekslelige, idet betegnelsen ”UDEN GRÆNSER” i søgemaskinen Google findes anvendt adskillige gange. Selvom andre anvender mærker indeholdende ordene ”UDEN GRÆNSER”,

skal dette sættes i relation til de tjenesteydelser, som de aktuelle mærker anvendes for og er registreret for.

I registeret for registrerede varemærker findes der i klasserne 36, 44 og 45 ikke andre mærker, der er konstrueret på samme måde som netop HJÆLP UDEN GRÆNSER og LÆGER UDEN GRÆNSER; og netop konstruktionen i relation de identiske tjenesteydelser er afgørende for, at mærkerne i henhold til praksis må anses for forvekslelige i deres helhed.

Udover de sager jeg henviste til i mit indlæg af 10. juni 2005, kan jeg oplyse, at de franske varemærkemyndigheder i afgørelse dateret 29. marts 2005 har fundet, at mærkerne MÉDECINS SANS FRONTIÈRES (figur) og HOMEOPATHES SANS FRONTIERES er forvekslelige, idet de franske varemærkemyndigheder fandt, at konstruktionen "SANS FRONTIERES" var speciel, og når der blev henset til, at mærkerne omfattede de identiske tjenesteydelser fandtes disse mærker at være forvekslelige i deres helhed. Jeg mener, at dette synspunkt ligeledes bør gøre sig gældende, hvad angår dansk varemærkepraksis. Jeg vedlægger til orientering kopi af denne franske afgørelse dateret 29. marts 2005 samt en oversættelse til engelsk af uddrag af afgørelsen.

Jeg skal endvidere henholde mig til de i mit indlæg af 10. juni 2005 fremførte argumenter og anmode om, at mærket VR 2002 04358 HJÆLP UDEN GRÆNSER (logo) nægtes registrering for så vidt angår følgende tjenesteydelser:

- Klasse 36: Finansiell virksomhed.
- Klasse 44: Alle tjenesteydelser.
- Klasse 45: Personlige og sociale ydelser, tjenesteydelser ydet af andre for at imødekomme individuelle behov under rejser, herunder krisehjælp...."

Udskriftens og fotokopiens rigtighed bekræftes.

Ankenævnet for Patenter og Varemærker den 1. juni 2006