

RESUMÉ

Afslag vedr. VA 2020 00136 <fig> – AN 2021 00020

Patent- og Varemærkestyrelsen afslog registrering af det ansøgte varemærke VA 2020 00136 <fig> med henvisning til varemærkets manglende særpræg, idet varemærket fandtes at mangle den nødvendige adskillelsesevne. Denne afgørelse blev indbragt for Ankenævnet for Patenter og Varemærker, som omgjorde styrelsens afgørelse.

Ankenævnet for Patenter og Varemærker

KENDELSE

afsagt den 4. oktober 2021

Sag AN 2021 00020

Klage over

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 19. februar 2021 vedr. afslag på ansøgning om registrering af VA 2020 00136 <fig>.


fra

ansøger af varemærket:
Velliv, Pension & Livsforsikring A/S
(DLA Piper Denmark Advokatpartnerselskab)

Afgørelsen er truffet af formand Henrik Rothe, næstformand Tine Sommer samt de sagkyndige medlemmer Knud Wallberg og Jens Hemmingsen Schovsbo.

Ankenævnet har behandlet sagen skriftligt.


Sagens baggrund

Den 20. januar 2020 modtog Patent- og Varemærkestyrelsen ansøgning fra DLA Piper Denmark Advokatpartnerselskab på vegne af Velliv, Pension & Livsforsikring A/S om registrering af VA 2020 00136  <fig> for følgende for varer og tjenesteydelser:

Klasse 36: Finansiell sponsorering; velgørenhedsindsamlinger; finansiell virksomhed; forsikringsvirksomhed; livsforsikring; forsikringsmæglervirksomhed; information om forsikringsvirksomhed og pension; rådgivning vedrørende forsikringsvirksomhed og pension; pensionskassevirksomhed; pensionsrådgivning; rådgivning vedrørende pensionsafkast og pensionsordninger; information og rådgivning vedrørende finansiering; finansielle analyser; boligfinansieringsydelser; finansiell virksomhed i forbindelse med køb og salg af fast ejendom; udlejning af fast ejendom; finansiell mæglervirksomhed vedrørende fast ejendom; ejendomsmæglervirksomhed; forvaltning og administration af ejendomme og ejendomsporteføljer; projektfinsiering; finansiell projektledelse; finansiell sponsorering; ejendomsmæglerbureauer; information og rådgivning vedrørende ejendomsmarkedet (fast ejendom); ejendomsadministration vedrørende transaktioner med fast ejendom; værdiansættelse af ejendomme, investering af kapital, investeringsforeninger; investeringsvirksomhed og investeringsrådgivning; aktuarvirksomhed; udstedelse af kreditkort; investeringer i fast ejendom; investering af kapital for andre; rådgivning og information om investering af kapital; valutarisk virksomhed, formueforvaltning; forvaltning og udlejning af fast ejendom og etageejendomme; udlejning af lejligheder og kontorlokaler; vurderinger af skatteforhold; formueforvaltning; administration af betalinger, gæld, indlån og udlån; lånevirksomhed; lånerådgivning; lån (finansiering); opsparingsvirksomhed og lånevirksomhed; formidling af lån mod sikkerhed; administration af lånerelaterede transaktioner; organisering af realkreditlån; kreditvurdering; kreditleasing; kreditrådgivning; kreditforsikring; kreditoplysningsvirksomhed; kreditkorttjenester og kontantkorttjenester; finansiell konsulentbistand i forbindelse med kredit; handel med aktier og

obligationer; forvaltning af aktier og obligationer; opbevaring i depot af aktier og obligationer; registrering af transaktioner mellem parter i forbindelse med handel med aktier; administration af opsparingskonti; tjenesteydelser vedrørende opsparingskonti;

Klasse [44]:Rådgivning og information om sundhed, herunder om strategisk sundhed; rådgivning om kostplanlægning og diæt; sundhedspleje af mennesker i form af massage, kiropraktik, fysioterapi, ergoterapi, akupunktur, healing og zoneterapi; rådgivning om forebyggelse af sygdomme og stress; sundhedsundersøgelser og helbredsundersøgelser; krisepsykologisk rådgivning; medicinsk og psykologisk rådgivning; fysioterapi; zoneterapi, kiropraktorvirksomhed, massage, akupunktur; rådgivning om alkoholmisbrug og stofmisbrug; professionel bistand vedrørende sygdomsforebyggelse og vedrørende sundhedsmæssig medarbejdertrivsel;

I brev af 21. februar 2020 meddelte styrelsen foreløbigt afslag på registreringen af det ansøgte varemærke VA 2020 00136  <fig>, hvorefter ansøger, Velliv, Pension & Livsforsikring A/S, inden den 21. juni 2020 kunne fremkomme med sine bemærkninger.

I mail af 15. januar 2021 anmodede ansøger om at dele sin ansøgning VA 2020 00136 i to ansøgninger, hvorefter den ene ansøgning alene skulle vedrøre ”velgørehedsindsamlinger” i klasse 36.

Den 19. februar 2021 bekræftede Patent- og Varemærkestyrelsen, at ansøgningen blev delt i to. VA 2020 00136 vedrørte herefter alene ”velgørehedsindsamlinger” i klasse 36, og den afdelte ansøgning blev tildelt ansøgningsnummeret VA 2021 00393 for de øvrige oprindeligt ansøgte varer og tjenesteydelser i klasse 36 og 44.

Patent- og Varemærkestyrelsen traf den 19. februar 2021 følgende afgørelse:

”...

Du får afslag på ansøgning om registrering af dit varemærke



Du har i dit brev af 15. januar 2021 anmodet om, at vi sender et endeligt afslag, såfremt vi fastholder vores vurdering.

Vi fastholder vores vurdering, og du får derfor afslag på din ansøgning om registrering af dit varemærke for ydelsen som du har søgt om, nemlig:

- **Klasse 36:** Velgørenhedsindsamlinger

Begrundelsen for vores afslag

Vi er desværre nødt til at afslå din ansøgning. Du kan læse begrundelsen nedenfor og se eksempler på lignende ansøgninger, der også har fået afslag.

Det er vores vurdering, at dit mærke mangler adskillelsesevne for *velgørenhedsindsamlinger* i klasse 36.

Dit mærke består af en streg som slår en krølle og således danner en sløjfe i en grøn farve.

Det er vores vurdering, at anvendelsen af sløjfer er almindelig og udbredt i forbindelse med tjenesteydelser relateret til velgørenhed. Sløjferne anvendes for at gøre opmærksom på en sag eller et emne og anvendes i mange forskellige farver, se hertil Ove Hermansen: sløjfer i *Den Store Danske*, Gyldendal. Hentet 21. februar 2020 fra <http://denstoredanske.dk/index.php?sideId=241102>. Der findes ikke en fast udformning af sløjferne og de anvendes i forskellige former og materialer (se hertil *bilag 1* i brevet af den 21. februar 2020).

Det er på den baggrund vores vurdering, at anvendelsen af sløjfeformen ikke vil blive opfattet som et kendetegn for tjenesteydelser relateret til velgørenhed, og således ikke vil sætte forbrugeren i stand til at adskille udbyderen af tjenesteydelserne fra en anden udbyder.



Vi har før afslået VA 2012 02044 for blandt andet tjenesteydelser relateret til velgørenhed i klasse 36, fordi mærket manglede den nødvendige adskillelsesevne.



Tilsvarende blev VA 2010 03166 ophævet i forbindelse med en indsigelse, fordi mærket manglede den nødvendige adskillelsesevne.

Vi er bevidste om, at vi tidligere har registreret sløjfeformede mærker, blandt andet VA



2010 03165 for netop velgørenhed i klasse 36, men det er vores vurdering, at disse registreringer er udtryk for styrelsens tidligere praksis vedrørende figurmærkers særpræg. De registrerede sløjfeformede mærker kan således ikke, efter vores opfattelse, tillægges afgørende vægt i vurderingen mærkets adskillelsesevne.


Adskillelsen af 2D- og 3D-udtryk er ikke længere relevant efter praksisændringen vedrørende figurmærkers særpræg. Det forhold, at mærket har et fladt 2D-udtryk, og har en let tippet position, tilføjer derfor ikke mærket særpræg, og den enkle udformning fjerner ikke forbrugerens opmærksomhed fra det forhold, at der er tale om en sløjfe.

Vi har afgjort din sag efter varemærkelovens § 16, stk. 1, jf. 13, stk. 1, nr. 2 om varemærker uden særpræg...”

Denne afgørelse blev med brev af 19. april 2021 fra DLA Piper Denmark Advokatpartnerselskab på vegne af klager, Velliv, Pension & Livsforsikring A/S, indbragt for Ankenævnet for Patenter og Varemærker med følgende:

”... Under henvisning til varemærkelovens § 46, stk. 1 skal jeg hermed på vegne Velliv, Pension & Livsforsikring A/S indgive nærværende

KLAGE

over Patent- og Varemærkestyrelsens afslag af 19. februar 2021 på ansøgning nr. VA 2020 00136 om registrering af figurmærket  for ”velgørenhedsindsamlinger” i klasse 36 (herefter ”Afgørelsen”).

Klagegebyret er indbetalt.


PÅSTAND:

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 19. februar 2021 omgøres, og ansøgningen hjemvises til Styrelsen med pålæg om, at det ansøgte varemærke bliver fremmet til registrering for ”velgørenhedsindsamlinger” i klasse 36.

ANBRINGENDER:



Ansøgning nr. VA 2020 00136 omfatter de følgende tjenesteydelser:

Klasse 36: Velgørenhedsindsamlinger

Som begrundelse for afslaget, har Patent- og Varemærkestyrelsen i Afgørelsen angivet, at  i medfør af Varemærkelovens § 13, stk. 1, nr. 2 jf. § 2, stk. 1, mangler adskillelsesevne for tjenesteydelsen ”velgørenhedsindsamlinger” i klasse 36, da anvendelsen af sløjfer er almindelig og udbredt i forbindelse med netop ”velgørenhed”.

Patent- og Varemærkestyrelsen er af den opfattelse, at der er et særligt friholdelsesbehov for *sløjfer* i forskellige farver, som skal skabe opmærksomhed omkring ”velgørenhedsaktiviteter”. Styrelsen har henvist til opslagsværker, eksisterende velgørenhedsindsamlinger, som også anvender sløjfer, samt tidligere praksis.


Det ansøgte varemærke er imidlertid ikke en sløjfe, men et udsnit af Vellivs bevægelsesvaremærker, der er registreret under danske varemærkeregistrieringer nr. VR 2020 00891, VR 2020 00861 og VR 2020 00863. Mærket er en af de snoninger eller løkker, som bevægelsesmærkerne, der er lig med den linje, der hos Velliv kaldes Velvejen, foretager på sin vej fra venstre mod højre i billedet.

Klager gør gældende, at de to afgørelser  VA 2012 02044 og  VA 2010 03166, som Styrelsen har henvist til i Afgørelsen, omfatter mærker, som ikke er og ikke kan anses for at være parallelle til det ansøgte mærke. De ovenfor angivne mærker består, som det tydeligt ses, af flade ”gavebånd”, som man laver sløjfer af, og de viste figurer er forstadiet til det at binde en sløjfe. De nævnte mærker er endvidere opretstående, båndene er krydset, som når man starter på at binde en sløjfe, og konceptuelt ses de ovennævnte mærker som forstadier til ”sløjfer”, der kan sættes rundt om en kvindes løftede pegefinger, hvilket er i overensstemmelse med symbolikken:




I VA 2012 02044 lagde Styrelsen vægt på, at det ansøgte mærke udelukkende er en naturalistisk gengivelse af en rød sløjfe, og at der findes mange forskellige ”awareness ribbons”, som Styrelsen ikke mente, at denne røde sløjfe afveg betydeligt fra.

Den røde sløjfe i afgørelsen herover kan efter Klagers opfattelse ikke sidestilles med det ansøgte mærke. Det ansøgte mærke i denne sag forestiller er en grøn *snoning* eller *løkke*, der ikke er en naturalistisk gengivelse eller et forstadie til en sløjfe, og som ikke deler

sløjfens stramme og flade format. Løkken  adskiller sig væsentligt fra de sløjfer, der almindeligvis anvendes i forbindelse med ”awareness”, bl.a. fordi den er asymmetrisk og rund og ikke er et forstadie i processen at binde en sløjfe.

Ligeledes mener Klager, at det ansøgte mærke i VA 2010 03166 ikke kan sidestilles med det ansøgte varemærke i denne sag. De refererede afgørelser støtter derfor ikke de af Styrelsen rejste særprægsindvendinger mod det her ansøgte varemærke.

Styrelsen har i Afgørelsen fastholdt, at det ansøgte varemærke vil blive opfattet som en sløjfe, selvom det er tydeligt, at mærket ikke er, og ikke forestiller eller ligner en sløjfe.



Det ansøgte mærke  er en snoning og en del af en linje, der bevæger sig fremad og undervejs snor sig og danner snoninger eller løkker. Det ansøgte mærke er et stillbillede/udsnit af de snoninger/løkker, som findes i Klagers allerede registrerede bevægelsesmærker: **VR 2020 00891**, **VR 2020 00861** og **VR 2020 00863**, som beskrevet ovenfor. Til forskel fra de awareness ribbons, som de ældre ansøgte varemærker er, er det ansøgte mærke i denne sag ikke et stykke fladt bånd, som er foldet med henblik på at danne en sløjfe. Mærket forestiller en snoning eller en løkke, hvor den ene ende fortsætter vandret fremad, da det er linjen (Velvejen), der kører videre, mens den anden ende er lodret og er fortsættelsen af den linje, der kommer bagfra. Det ansøgte mærke adskiller sig også stilistisk fra sløjferne ved sin asymmetri og ved dens 2D udtryk, der er afbilledet så løst, som en snoning eller løkke normalt er og i en let tippet position, der anskueliggør **aktivitet** også i dette udsnit af bevægelsesmærkerne. Med andre ord består mærket af en rund linje, hvor den ene vandrette ende kommer bagfra, som krydser sig selv og løber videre frem lodret.

Se til illustration et eksempel på, hvordan løkken anvendes i Velliv, Pension & Livsforsikrings A/S's markedsføring:

<https://www.facebook.com/VellivPension/videos/654137738334471/?d=null&vh=e>

I videoen ses, hvordan en linje snor sig på skærmen og krydser sig selv for at danne en løkke. Det er denne løkke, som det ansøgte varemærke er et stillbillede af i hhv. farven orange og i grøn (VA 2020 00132, hvor Klager ligeledes har indgivet en klage til Ankenævnet).


Til ovenstående argumenter, har Styrelsen blot anført, at de ikke mener, at adskillelsen af 2D- og 3D udtryk er relevant længere. Imidlertid var det netop det naturalistiske udtryk af


sløjferne, der var det springende punkt i de to afgørelser  **VA 2012 02044** og  **VA 2010 03166**, som Styrelsen selv har henvist til som gældende og relevant praksis. Dertil kommer, at de to ældre varemærker er symmetriske, flade, stillestående og udgør forstadier

i processen at binde en sløjfe, mens det her ansøgte varemærke er asymmetrisk og derfor fremstår som værende aktivt og i bevægelse.

Samlet set har Styrelsen ikke begrundet afgørelsen tilstrækkeligt, *dels* fordi de opslagsværker og afgørelser, der henvises til ikke er relevante i denne sag, hvor mærket ikke er eller fremtræder som en ”sløjfe”, *dels* fordi det ansøgte varemærke på ingen måde forestiller eller ligner de ”awareness ribbons”, som de ældre varemærker bestod af.

På baggrund af ovenstående, gøres følgende gældende:

*at  har fornødent særpræg for ”velgørenhedsindsamlinger” i klasse 36,
*at den af Patent- og Varemærkestyrelsen truffne afgørelse således må omgøres,
og

*at  herefter skal hjemvises til Styrelsen med henblik på at blive fremmet til registrering for ”velgørenhedsindsamlinger” i klasse 36.

Jeres bekræftelse på modtagelsen af denne klage imødeses...”

I brev af 4. juni 2021 afgav Patent- og Varemærkestyrelsen følgende udtalelse i sagen:

”...

Vedrørende figurmærkerne  og 

Som svar på Ankenævnets brev af 1. juni 2021 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 skal dog tillade sig at henlede Ankenævnets opmærksomhed på Retten i første instans afgørelse af 9. september 2015 i sagen T-530/14, der vedrørte ansøgning om registrering af det nedenfor tegn som EU-varemærke for tjenesteydelser i klasse 35, 41, 44 og 45:



Som det fremgår af afgørelsen, var Retten enig med EUIPO's Boards of Appeal i, at sløjfer i forskellige udformninger og farver generelt og normalt anvendes til at udtrykke solidaritet og støtte til en sag eller en gruppe af personer. Følgelig var det også Rettens opfattelse, at den ansøgte sløjfe var uden særpræg.

Det er fortsat styrelsens opfattelse, at de ansøgte mærker har en sådan lighed med de almindeligt anvendte "støtte-/solidaritetsløjfer", at omsætningskredsen i Danmark vil opfatte mærkerne som sådanne, når disse anvendes i forbindelse med tjenesteydelser, der netop har til formål, at støtte en bestemt sag eller gruppe, herunder gennem de ansøgte tjenesteydelser, som består i "velgørenhedsindsamlinger" i klasse 36.

Styrelsen fastholder derfor afgørelserne af 19. februar 2021 og den under behandlingen af ansøgningerne fremførte argumentation og vurdering.

Styrelsen skal således henstille til Ankenævnet, at de trufne afgørelser stadfæstes..."

I brev af 22. juni kommenterede DLA Piper Denmark Advokatpartnerselskab på vegne af klager, Velliv, Pension & Livsforsikring A/S, styrelsens udtalelse med følgende:



"...

Kommentarer til Patent- og Varemærkestyrelsens udtalelse i sagerne AN 2021 00019 og AN 2021 00020

Ankenævnet har den 4. juni 2021 fremsendt Patent- og Varemærkestyrelsens høringssvar i de ovennævnte sager.

Som svar på Ankenævnets brev skal jeg på vegne af klager komme med følgende bemærkninger til Styrelsens høringssvar:

Styrelsen har henvist til Retten i første instans' afgørelse af 9. september 2015 i sagen T-530/14, der omhandler "støtte-/solidaritetsløjfer" som præmis for at fastholde afgørelsen af 19. februar 2021.

Det Klager har gjort gældende er imidlertid, at det ikke er en sløjfe, der søges registreret. Derfor fastholder Klager samtlige, tidligere argumenter, som er fremført under ansøgningen af varemærket og i klagesagen, hvoraf de væsentligste er, at de to ansøgte figurmærker  og  forestiller en snor krydset over sig selv og derved danner en løkke. Mærkerne har et helt andet udtryk end de almindelige "støtte-/solidaritetsløjfer", og ligner derfor heller ikke sådanne løjfer, hvorfor omsætningskredsen heller ikke vil opfatte dem som støtte-/solidaritetsløjfer. Rettens afgørelse i sag T-530/14 kan derfor ikke begrunde eller danne præcedens for, at de ansøgte figurmærker i denne sag afslås fra registrering.

Klager skal herefter henstille, at Ankenævnet hjemviser sagerne til Styrelsen med henblik på, at varemærkerne fremmes til registrering for "velgørenhedsindsamlinger" i klasse 36..."



Ankenævnet har sambehandlet sagerne AN 2021 00019 og AN 2021 00020, da de to ansøgte figurmærker alene adskiller sig ved forskellige farver, som i disse tilfælde ikke udgør afgørende elementer i særprægsvurderingen.

Ankenævnets begrundelse og resultat

Ankenævnet finder, at de ansøgte varemærker umiddelbart vil blive opfattet som en gengivelse af en løkke på eller en slyngning af en linje. Derfor – og af de yderligere grunde der er anført af klager – er det ankenævnets opfattelse, at den relevante omsætningskreds ikke naturligt vil opfatte de ansøgte varemærker som værende en gengivelse af en sløjfe.

En gengivelse af en løkke på eller en slyngning af en [gul][grøn] linje må efter ankenævnets opfattelse anses for at have særpræg for tjenesteydelsen ”velgørehedsindsamlinger” i klasse 36. Under henvisning hertil omgøres styrelsens afgørelser af 19. februar 2021, og sagerne hjemvises til styrelsen til videre behandling.

Herefter bestemmes

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelser af 19. februar 2021 omgøres, og VA 2020 000136  og VA 2020 000132  registreres for de af ansøgningerne omfattede tjenesteydelser i klasse 36: ”velgørehedsindsamlinger”.

Ankenævnet for Patenter og Varemærker



Henrik Rothe
Formand