

RESUMÉ:

AN 2016 00024 – VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig> – Indsigelse – Forveksling

Der blev fremsat indsigelse mod endelig registrering af VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig>. Indsigelsen blev begrundet med, at varemærket, VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig> er forveksleligt med indsigers ældre EU-registrering 1569524 HIT <w>. Patent- og Varemærkestyrelsen tog ikke indsigelsen til følge og opretholdt registreringen i sin helhed. Denne afgørelse blev indbragt for Ankenævnet for Patenter og Varemærker, som stadfæstede den påklagede afgørelse.

KENDELSE:

År 2017, den 4. august afsagde Ankenævnet for Patenter og Varemærker (Hans Chr. Thomsen, Hanne Kirk, Eva K. Borgen og Ulla Wennermark) følgende kendelse i sagen **AN 2016 00024**

Klage fra

Poulsen Roser A/S
v/Horten Advokatpartnerselskab

over

Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 26. oktober 2016 vedr. VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig>
Indehavet af:
Northern Greens A/S
v/Ret & Råd Sundhuset Advokater

Ankenævnet har behandlet sagen skriftligt.

Ankenævnet udtaler:

Ankenævnet for Patenter og Varemærker kan tiltræde Patent- og Varemærkestyrelsens vurdering af, at der ikke er risiko for forveksling af klagers mærke med indklagedes mærke. Ankenævnet lægger ved vurderingen navnlig vægt på, at der er væsentlig forskel på mærkernes visuelle udtryk. Indklagedes mærke består af en sætning på fem ord med en egentlig betydning. Heroverfor består klagers

varemærke af et ord, der, omend det er registreret, har et yderst begrænset beskyttelsesomfang, når henses til ordets anprisende karakter. Den omstændighed, at HIT(S) måtte være et ikke almindeligt anvendt varemærkeelement for varer i klasse 31, ændrer ikke herved.

Herefter bestemmes:

Den påklagede afgørelse stadfæstes.

Sagens baggrund:

Den 4. februar 2015 indleverede Northern Greens A/S v/Ret & Råd Sundhuset Advokater ansøgning om registrering af varemærket HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig>:

HITS FOR KIDS
SIMPLY GREEN

For:

Klasse 29: konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager; konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager.

Klasse 31: korn og landbrugs-, havebrugs- og skovbrugsprodukter (ikke indeholdt i andre klasser); levende dyr; friske frugter og grøntsager; frø og såsæd; naturlige planter og blomster; næringsmidler til dyr; malt.

Klasse 35: annonce- og reklamevirksomhed; forretningsledelse; forretningsadministration; varetagelse af kontoropgaver.

Varemærket blev registreret den 21. januar 2016 og efterfølgende publiceret i Dansk Varemærketidenden den 27. januar 2016.

Fra sagsbehandlingen i Patent- og Varemærkestyrelsen citeres følgende:

”... Den 23. marts 2016 gjorde HORTEN ADVOKATPARTNERSELSKAB indsigelse på vegne af Poulsen Roser A/S mod gyldigheden af det registrerede figurmærke HITS FOR KIDS SIMPLY

GREEN. Indsiger henviste til varemærkelovens § 23. Indsigelsen blev fremsat under henvisning til varemærkelovens § 15, idet VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN <fig> må anses for så vidt angår klasse 31 for at være forveksleligt med indsigers ældre EU varemærkeregistrering 1569524 HIT <w>. Indsiger begrundede ved brev af 7. juni 2016 yderligere indsigelsen. Indsiger gjorde gældende, at der foreligger fornødent mærkelighed, allerede fordi, ansøgers mærke indeholder HITS som første ord, hvilket er flertalsformen af indsigers mærke HIT. Der foreligger derfor en latent risiko for, at varer i klasse 31 solgt under ansøgers mærke kan foranledige forbrugerne til at tro, at der foreligger en forbindelse til indsigers produkter solgt under varemærket HIT. Indsiger gjorde endvidere opmærksom på, at ordet HIT er usædvanligt at anvende for varer i klasse 31, hvorfor det er tilstrækkeligt særpræget som ordmærke. Endelig har indsiger henvist til en række afgørelser.

Mærkeindehaver har trods opfordringer hertil ikke udtalt sig i sagen...”

Med brev af 26. oktober 2016 traf Patent- og Varemærkestyrelsen afgørelse i sagen og opretholdt registreringen med følgende begrundelse:

”... 2. Lovgrundlaget

I varemærkelovens § 15, stk. 1 står der, at et varemærke ikke kan registreres, hvis

”1) det er identisk med et ældre varemærke, og de varer eller tjenesteydelser, for hvilke mærket søges registreret, er af samme art som de varer eller tjenesteydelser, for hvilke det ældre mærke er beskyttet, eller

2) der er risiko for forveksling, herunder at det antages, at der er en forbindelse med det ældre varemærke, fordi det yngre mærke er identisk med eller ligner det ældre varemærke, og varerne eller tjenesteydelserne er af samme eller lignende art.”

3. Vurdering og konklusion

	Indehavers mærke:	Indsigers mærke:
	 VR 2016 00262	HIT <w>
Klasse 29:	Konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager; konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager.	
Klasse 31:	Korn og landbrugs-, havebrugs- og skovbrugsprodukter (ikke indeholdt i andre klasser); levende dyr; friske frugter og grøntsager; frø og såsæd; naturlige	Landbrugs-, skovbrugs- og havebrugsprodukter samt korn (ikke indeholdt i andre klasser), levende dyr, friske frugter og

	planter og blomster; næringsmidler til dyr; malt.	grøntsager, frø og såsæd, naturlige planter og blomster, næringsmidler til dyr, malt.
Klasse 35:	Annonce- og reklamevirksomhed; forretningsledelse; forretningsadministration; varetagelse af kontoropgaver.	

Sammenligning af varer

Styrelsen kan konstatere, at der er fuldstændig sammenfald af varer for så vidt angår klasse 31. Endvidere finder styrelsen, at der er tale om ligeartede varer for så vidt angår ”konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager; konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager” i klasse 29, som er omfattet af indehavers foreløbige registrerede varemærke og ”friske frugter og grøntsager”, som er omfattet af indsiget. Der er i den forbindelse særligt lagt vægt på, at der er tale om varer, som kan substituere hinanden.

Sammenligning af mærkerne

Indehavers mærke består af figurmærket HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN skrevet med grønne versaler. HIT FOR KIDS udgør det dominerende element, mens SIMPLY GREEN optræder væsentligt mindre dominerende i mærket, idet dette element er skrevet lodret sidst i mærket og er adskilt af et grønt hjerte. Mærket opfattes på engelsk og kan oversættes til dansk til ”hits/succes til børn udelukkende/bare grøn/miljørigtig”. Hjertet kan opfattes som symbol på kærlighed eller noget man rigtig godt kan lide. Samlet set er det styrelsens vurdering, at mærket må anses for svagt i forhold til de ansøgte varer, idet det er egnet til at blive opfattet som en anprisning og beskrivende en egenskab ved disse varer, da det kan angive, at der er tale om særligt godt sælgende eller populære varer til børn og at disse er miljørigtige. Sættningen og den figurlige udformning gav dog på ansøgningstidspunktet mærket særpræg. Mærket anses dog for at være svagt.

Når styrelsen vurderer et figurmærke, som indeholder ordelementer over for et ordmærke, foretages der altid en helhedsvurdering af mærkerne. For så vidt angår figurmærket, lægges der vægt på figurmærket kompleksitet, dets stærke og svage ordelementer samt disses dominans i mærket.

Indsigers EU varemærke består af ordmærket HIT. Hit kan blandt andet betyde ”person, genstand eller fænomen, der pludselig opnår (kortvarig) succes” jf. sproget.dk. Det er styrelsens vurdering, at mærket i den relevante omsætningskreds er egnet til at blive opfattet som en anprisning af varerne, hvorfor styrelsen finder, at HIT mangler særpræg. Styrelsen kan dog ikke se bort fra, at indsiget har en EU ordmærkeregistrering alene indeholdende HIT, som styrelsen skal give en vis beskyttelse, jf. C-196/11P, F1-dommen. Det er således styrelsens vurdering, at mærket er yderst svagt og derfor gives et meget begrænset beskyttelsesomfang.

Risiko for forveksling

Ud fra en samlet bedømmelse af mærkerne samt varerne er det styrelsens vurdering, at selv om der er sammenfald og artslighed mellem visse af varerne, som er omfattet af indehavers og indsigers registreringer og henset til graden af særpræg for de implicerede mærker, deres forskelle i længden og det overordnede indtryk af mærkerne, er der ikke en sådan synsmæssig, lydlig og begrebsmæssig lighed mellem mærkerne, at der er en risiko for forveksling af mærkerne, herunder at der kan antages en forbindelse mellem mærkerne, jf. varemærkelovens § 15, stk. 1, nr. 2.

Styrelsen tager således ikke indsigelsen til følge, og registreringen opretholdes i sin helhed.

Vi har afgjort sagen efter varemærkelovens § 15, stk. 1, nr. 2...”

Denne afgørelse blev med brev af 2. januar 2017 fra Horten Advokatpartnerselskab på vegne klager, Poulsen Roser A/S, indbragt for Ankenævnet for Patenter og Varemærker med følgende påstand:

”... På vegne af vores klient, Poulsen Roser A/S, anker vi hermed Patent- og Varemærkestyrelsens afgørelse af 26. oktober 2016 i sagen VR 2016 00262 HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN mellem Poulsen Roser A/S (indsiger) og Northern Greens A/S (indehaver), jfr. varemærkelovens §46.

I henhold til afgørelsen, er det Patent- og Varemærkestyrelsens vurdering, at der ud fra en samlet bedømmelse af mærkerne samt varerne, ikke er risiko for forveksling, herunder at der kan antages, at der er en forbindelse mellem mærker, jf. varemærkelovens §15, stk. 1, nr. 2.

Indsiger henviser i den forbindelse til Varemærkelovens §15 og gør i den forbindelse gældende, at indehavers varemærke HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN er forveksleligt med indsigers varemærke HIT. Vi fastholder således vores tidligere argumentation af 7. juni 2016, nemlig at ansøger på et tidligere tidspunkt på baggrund af en henvendelse fra os meddelte, at man ikke fandt de to varemærker forvekslelige, hvorfor den indleverede indsigelse ikke var relevant i deres øjne.

Indsiger argumenterede, at der således utvivlsomt foreligger dokumentation for, at indsiger har ældre rettigheder i klasse 31 til ordmærket HIT samt at der foreligger en direkte vareartslighed for varer i klasse 31. Patent- og Varemærkestyrelsen medgiver i øvrigt i afgørelsen, at der er fuldstændig sammenfald af varer for så vidt angår klasse 31 samt at der er tale om ligeartede varer for så vidt angår "konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager) i klasse 29, som er omfatter af indehavers foreløbige registrerede varemærke og "friske frugter og grøntsager" som er omfattet af indsiger. Der er ydermere i den forbindelse særligt lagt vægt på, at der er tale om varer, der kan substituere hinanden.

Indsiger gjorde endvidere gældende, at der foreligger den fornødne mærkelighed, allerede fordi at indehavers mærke indeholder, og som første ord, HITS, som er en flertalsform af indsigers mærke HIT.

Der foreligger således en latent risiko for, at varer i klasse 31 solgt under indehavers mærke, kan foranledige forbrugerne til at tro, at der foreligger en forbindelse til indsigers produkter solgt under varemærket HIT.

Ordet HIT er usædvanligt at anvende for varer i klasse 31 og er derfor af EUIPO også fundet tilstrækkeligt særpræget til registrering som ordmærke.

Ansøgers mærke består af en kombination af ordet HITS med tilføjelsen "FOR KIDS" som kan foranledige forbrugerne til den opfattelse, at der er tale om særlige børnevenlige varianter af indsigers produkter. Tilføjelsen "SIMPLY GREEN" vil af læserne af mærket blot opfattes som en henvisning til det forhold, at det er "grønt", hvilket i sin natur henviser til varer i klasse 31, hvor GREEN/GRØN generelt er at betragte som en anprisende term.

Det bemærkedes endvidere, at SIMPLY GREEN er skrevet markant mindre og på en måde, så det er vanskeligt at læse, og bevirker at mærkedominanten består af HITS FOR KIDS.

Fra administrativ praksis nævnte vi flere eksempler på tilsvarende sager, hvor man har fundet, at der er den fornødne mærkelighed:

AN 2007 00007 DIAMOND HILL=DIAMOND FALLS
V8/90 CONTACT PLUS=CONTOUR PLUS
V24/95 PEAK=HIGH PEAK
V5/90 WEST=WESTCOAST
V21/92 DANMØNT=DAN

V39/37 PANTA=PANDA & PANTA REI
V20/97 CONTINENTAL PLASTICS EUROPE=CONTINENTAL
V21/97 CONTINENTAL CAN EUROPE=CONTINENTAL
V22/97 CONTINENTAL PET EUROPE=CONTINENTAL
AN 1998 00140 COLOR YOUNG LINE=YOUNG COLOR
AN 2003 00004 VITA BIOSA=VITA
AN 2005 00038 RIO Bravo=BRAVO

Fra dansk retspraksis nævnte vi i vores argumentation af 7. juni 2016 U1990.571Ø Scandianvian Models=Model Agents of Scandinavia og U1998.299 SH Action marketing=ACTION.

Indsiger fastholder således alle ovennævnte og tidligere argumenter i sagen og henviser endvidere til Patent- og Varemærkestyrelsens bemærkninger om, at er fuldstændigt sammenfald af varer for så vidt angår klasse 31 samt at der er tale om ligeartede varer for så vidt angår "konserverede, frosne, tørrede og tilberedte frugter og grøntsager" i klasse 29, som er omfattet af indehavers foreløbige registrerede varemærke og "friske frugter og grøntsager" som er omfattet af indsiger. Der er ydermere i den forbindelse særligt lagt vægt på, at der er tale om varer, der kan substituere hinanden.

Således anmoder vi hermed om, at den af Patent- og Varemærkestyrelsen truffne afgørelse af 26. oktober 2016 i sagen VR 2016 00262 omstødes og at indehavers foreløbige registrerede varemærke nægtes endelig registrering i klasse 31..."

Med brev af 6. februar 2017 fremsendte Horten Advokatpartnerselskab på vegne klager, Poulsen Roser A/S, supplerende klage som følger:

"... I fortsættelse af ankeskrivelsen skal jeg på vegne af indsiger komme med supplerende bemærkninger særligt vedrørende vurdering af mærkeligheden.

Vurderingen bør ske efter de sædvanlige principper, som forekommer i varemærkelovens §15 stk. 1 nr. 2.

Indsigers mærke består af ordet HIT. Ansøgers mærke består af ordkombinationen HITS FOR KIDS, sammen med ordene simply green.

Det indledende ord i ansøgers mærke HITS er en kendt flertals version af indsigers mærke HIT. Der er heller ingen tvivl om, at forbrugerne vil bemærke det første ord som det dominerende (mærkedominanten), og således vil tilføjelse "FOR KIDS" og "simply green" i ansøgers mærke alene har sekundær betydning. Formentlig vil tilføjelsen alene blive betragte som en beskrivelse af at der er tale om produkter til børn, og "simply green" har en så ubetydelig plads i mærket at det formentlig ikke vil blive læst af forbrugerne.

Således er det bærende eller primære element i ansøgers mærke første ord HITS.

Det følger af praksis, både ved domstolene og de administrative myndigheder, at såfremt et fremtrædende/dominerende mærkeelement, som oftest er det første ord i et mærke, er identisk eller quasi-identiske med en tidligere rettighed, vil mærkerne blive betragtet som forvekslelige. Klager henviser i den forbindelse til Ankeskrivelse og de heri gengivne afgørelser.

Styrelsen finder i deres afgørelse af de to mærker ikke er forvekslelige, jfr. uddrag nedenfor:

Ud fra en samlet bedømmelse af mærkerne samt varerne er det styrelsens vurdering, at selv om der er sammenfald og artslighed mellem visse af varerne, som er omfattet af indehavers og indsigers registreringer og henset til graden af særpræg for de implicerede mærker, deres forskelle i længden

og det overordnede indtryk af mærkerne, er der ikke en sådan synsmæssig, lydlig og begrebsmæssig lighed mellem mærkerne, at der er en risiko for forveksling af mærkerne, herunder at der kan antages en forbindelse mellem mærkerne, jf. varemærkelovens § 15, stk. 1, nr. 2.

Styrelsen redegør ikke explicit hvorfor de almindelige regler for forvekslelighed i denne sag fraviges. Dog nævnes i afgørelsen af Styrelsen finder at mærkernes "mangel" særpræg bevirker at de to mærker ikke er forveksleligt.

Det er for sagen afgørende at bemærke, at indsigers mærke er et ordmærke, og således af EUIPO fundet særpræget per se for de registrerede varer.

Der er i Styrelsens afgørelse ikke dokumentation for at ordet HIT ikke skulle have det fornødne særpræg, og dermed et helt sædvanligt beskyttelsesomfang. Klager medgiver at ordet HIT har en betydning på dansk og engelsk, og at denne er kendt for forbrugerne af de omstridte varer. Dog er der ingen holdepunkter for at antage at ordet skulle være beskrivende eller anprisende for netop klagers varer. Et forhold, som allerede er vurderet af EUIPO en gang, jfr. også den af Styrelsen nævnte afgørelse C-196/11P, F1-dommen. Af netop denne afgørelse skal de nationale myndigheder lægge til grund af en udstedt EU-varemærkerettighed har et beskyttelsesomfang som registreret. Styrelsen har ikke fundet anledning til at dokumentere, at principperne i denne afgørelse skal fraviges, herunder fundet tidligere afgørelser/afslag som viser at ordet HIT/HITS ikke har særpræg eller skal alene gives en begrænset beskyttelse.

Derimod har Styrelsen efter klagers vurdering en meget vidtgående fortolkning af ansøgers mærker:

*Indehavers mærke består af figurmærket HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN skrevet med grønne versaller. HIT FOR KIDS udgør det dominerende element, mens SIMPLY GREEN optræder væsentligt mindre dominerende i mærket, idet dette element er skrevet lodret sidst i mærket og er adskilt af et grønt hjerte. **Mærket opfattes på engelsk og kan oversættes til dansk til "hits/succes til børn udelukkende/bare grøn/miljørigtig".** Hjertet kan opfattes som symbol på kærlighed eller noget man rigtig godt kan lide. Samlet set er det styrelsens vurdering, at mærket må anses for svagt i forhold til de ansøgte varer, idet det er egnet til at blive opfattet som en anprisning og beskrivende en egenskab ved disse varer, da det kan angive, at der er tale om særligt godt sælgende eller populære varer til børn og at disse er miljørigtige. Sammensætningen og den figurlige udformning gav dog på ansøgningstidspunktet mærket særpræg. Mærket anses dog for at være svagt.*

I analysen af ansøgers mærker medgiver Styrelsen at mærkets dominerende elementer er HITS FOR KIDS, og at mærket kan angive, at der er tale om produkter til børn. Styrelsen styrer behændigt, og efter klagers vurdering forkert forbi sammenfaldet i forståelsen af de to mærker. Styrelse finder at ansøgers mærke "... **opfattes på engelsk og kan oversættes til dansk til "hits/succes til børn udelukkende/bare grøn/miljørigtig"**", men at oversættelsen af klagers mærke er: **"Hit kan blandt andet betyde "person, genstand eller fænomen, der pludselig opnår (kortvarig) succes" jf. sproget.dk"**. Styrelsen nævner således slet ikke, at ordet HIT(S) er et sædvanlig anvendt ord, og at det formentlig således vil blive forstået på samme vis af langt størstedelen af de relevante forbrugere.

Det er klagers klare overbevisning, at Styrelsen afgørelse er konstrueret, og vægter de to mærkers opfattelse blandt forbrugerne forkert. Ordet HIT går igen i begge mærker, og er fremtrædende og bærende ordelementer, hvorfor der også i denne sag må statueres mærkelighed. Endvidere er ordet HIT et almindelig anvendt ord med en kendt betydning for forbrugerne.

Klager skal kort bemærke, at der foreligger den fornødne verekollision, jfr. også styrelsens afgørelse.

At der bør statueres forvekslelighed i denne sag følger af ældre rets- og administrativ praksis, jfr. i den forbindelse klagers indledende skrivelse. Som støtte for klagers påstand skal nævnes følgende nyere afgørelser fra Styrelsen:

Afgørelse af 18.9.2015 JEWELRY & LOVE fandtes forveksleligt med LOVE for smykker. Her skal bemærkes, at ordet LOVE må betragtes som sædvanligt anvendt for de omstridte varer, og at ordet LOVE står som sidste ord i ansøgers mærke, men alligevel fandt Styrelsen af de to mærker var forvekslelige.

Tilsvarende har Styrelsen selv fundet af ordet ZEBRA var forveksleligt med mærkerne TIGERAGENCY og TIGERFORLAGET i to afgørelser fra 28. juni 2016. ZEBRA var her det primære/dominerende element i begge mærker, som var kendetegnet ved at generisk/ beskrivende tilføjelser (-AGENCY og – FORLAGET). Det er klagers vurdering, at samme princip bør anvendes i denne sag, for "for kids" er beskrivende for målgruppe af de pågældende produkter, nemlig børn.

Således finder klager, at Styrelsens afgørelse bør omgøres, at Nævnet må komme til den konklusion at der foreligger forvekslelighed mellem klagers og ansøgers mærker..."

Med brev af 24. marts 2017 kommenterede Ret & Råd Sundhuset Advokater på vegne indklagede, Northern Greens A/S, klagen som følger:

"... På vegne af min klient, Northern Greens A/S, fastholdes den afgørelse, som Patent- og Varemærkestyrelsen traf den 26. oktober 2016 i sagen VR.2016.00262 (HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN).

Det bemærkes indledningsvist, at Patent- og Varemærkestyrelsen ved brev af 3. januar 2017 gav indsiger frist til at komme med dennes supplerende bemærkninger senest den 17. januar 2017.

Supplerende bemærkninger fremkom den 6. februar 2017, dvs. efter fristens udløb.

Dernæst bemærkes, at indsigers registrering af ordmærke HIT (VR.1989.04860) udløb i 1999. Indsigers daværende advokat bekræftede ved brev af 31. juli 2009, at denne ikke ønskede at forny registreringen.

Indsiger har således ikke længere registrerede varemærkerettigheder til ordmærket HIT.

Desuden var indsigers mærke alene registreret for klasse 31. HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN er foreløbigt registreret under klasse 29, 31 og 35. Der er således kun sammenfald mellem visse af vareklasserne.

Allerede af den grund ses der ikke at være særlige hensyn at tage til indsigers ikke-registrerede mærke.

Under alle omstændigheder fastholdes det overordnet set, at der ikke er risiko for forveksling mellem indsigers ikke-registrerede mærke HIT og min klients ordmærke HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN.

Det bestrides som anført af indsiger, at det første ord "HITS" er det dominerende ord. Ordene "HITS FOR KIDS" er en bevidst sammensætning, som både indeholder et element af rim samt indeholder et element af ordspil, hvor det vil savne mening at anskue ordene enkeltvis.

Da ordene HITS FOR KIDS hverken skal eller vil blive anskuet enkeltvis, er der samlet set tydelige auditive, visuelle samt begrebsmæssige forskelle mellem de to.

Derudover ses ved en gennemgang af indsigers hjemmeside, at ordet HIT ikke ses at blive brugt isoleret, men derimod alle steder ses at indgå som et delelement af indsigers øvrige rosennavne.

Derudover anvender indsiger på sin hjemmeside symbolet ® efter alle de nævnte rosenavne (f.eks. Brandi Hit ®, Daiva Hit ®, osv.), hvortil bemærkes, at hverken ordene "Brandi" eller "Daiva" er

selvstændigt registrerede ordmærker, ligesom "Brandi Hit" eller "Daiva Hit" ikke er selvstændigt registrerede varemærker.

Der er således ikke konkret nogen forvekslingsrisiko al den stund, at indsiger aldrig anvender ordet HIT for sig selv, men altid lader det indgå som et delelement af indsigers rosenavne, og da f.eks. "Davia Hit" og "HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN" ikke tilnærmelsesvist er at forveksle med hinanden.

Da HIT af indsiger som ovenfor anført indgår som et delelement af indsigers rosenavne, og da HITS FOR KIDS SIMPLY GREEN for det første er et figurmærke (modsat indsigers oprindelig registrerede ordmærke), og for det andet intet har med roser at gøre - men derimod omhandler fødevarer - er der heller ikke af den grund konkret risiko for forveksling.

En sådan konkret mangel på forvekslingsrisiko var også resultatet af dommen [U 1998 483/2](#), hvor varemærket "Nitromex" ikke udelukkede registrering af "Nitroven", selv om der var tale om varesammenfald, da "Nitromex" alene henvendte sig til sygehuslæger, hvilket ikke var tilfældet for "Nitroven".

Tilsvarende begrundelse blev brugt i dommen [U2003.2366](#), hvor Højesteret vurderede, at omsætningskredsen ikke konkret ville forkorte ordet "Anne Shantel" med "Chantelle", hvorfor der ikke var en forvekslingsrisiko.

Således anmodes om, at Patent- og Varemærkestyrelsen afgørelse fastholdes..."

Patent- og Varemærkestyrelsen afgav med brev af 18. april 2017 følgende udtalelse:

"... Som svar på Ankenævnets brev af 7. april 2017 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 26. oktober 2016 og den under behandlingen fremførte argumentation og vurdering.

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

Med brev af 24. maj 2017 kommenterede Ret & Råd Sundhuset Advokater på vegne indklagede, Northern Greens A/S, styrelsens udtalelse med følgende:

"... Jeg henvender mig i forlængelse af Patent- og Varemærkestyrelsens høringssvar af 18. april 2017 samt Ankenævnet for Patent og Varemærkers skrivelse af 24. april 2017.

Northern Greens A/S har ikke yderligere kommentarer til høringssvaret af 18. april 2017, som i det hele henviser til afgørelsen af 26. oktober 2016, hvoraf fremgår, at indsiger ikke har fået medhold..."

Udskriftens og fotokopiens rigtighed bekræftes.

Ankenævnet for Patenter og Varemærker, den 4. august 2017.