

UDSKRIFT
AF
HØJESTERETS DOMBOG

HØJESTERETS DOM
afsagt onsdag den 17. december 2008

Sag 103/2008

(1. afdeling)

Ankenævnet for Patenter og Varemærker

(kammeradvokaten ved advokat Stig Grønbæk Jensen)

mod

Société des Produits Nestlé S.A. (tidligere Novartis Medical Nutrition (Sweden) AB)

I tidligere instans er afsagt dom af Sø- og Handelsretten den 7. marts 2008.

I pådømmelsen har deltaget fem dommere: Peter Blok, Poul Søgaard, Jytte Scharling, Jon Stokholm og Jens Peter Christensen.

Société des Produits Nestlé S.A. har erhvervet varemærket MINIMAX fra Novartis Medical Nutrition (Sweden) AB og er på denne baggrund indtrådt som indstævnt i sagen.

Efter afgivelse af svarskrift har Nestlé tilkendegivet, at selskabet ikke ville give møde under sagen. Denne er herefter fremmet på grundlag af det foreliggende skriftlige materiale og et skriftligt indlæg fra Ankenævnet for Patenter og Varemærker, jf. retsplejelovens § 386, stk. 2, 3. pkt.

Påstande

Appellanten, Ankenævnet for Patenter og Varemærker, har påstået frifindelse.

Indstævnte, Société des Produits Nestlé S.A., har principalt påstået stadfæstelse, subsidiært at Ankenævnet for Patenter og Varemærker skal forsyne det bekendtgjorte varemærke MINIMAL VR 2004 0427 <fig> med en disclaimer med ordlyden: "Registreringen giver ikke eneret til ordet MINIMAL".

Højesterets begrundelse og resultat

De to varemærker er begge registreret i klasserne 29 og 30. Spørgsmålet er herefter, om der foreligger en sådan lighed mellem figurmærket MINIMAL og ordmærket MINIMAX, at der er risiko for forveksling, jf. varemærkelovens § 15, stk. 1, nr. 2.

Det ældre varemærke MINIMAX tilhørende Société des Produits Nestlé S.A. er et ordmærke, som efter det oplyste normalt skrives med to store m'er, dvs. MiniMax, mens det omtvistede varemærke MINIMAL tilhørende Kims A/S er et figurmærke, hvor hele ordet er skrevet med små bogstaver i en særpræget, høj skrifttype på en rektangulær baggrund. Allerede af denne grund er der – selv om selve ordene kun adskiller sig fra hinanden ved det sidste bogstav – synsmæssigt en ikke uvæsentlig forskel mellem de to mærker. Hertil kommer, at ordet MINI må anses for en svag bestanddel, hvorfor det må antages, at gennemsnitsforbrugeren vil hæfte sig mest ved den sidste stavelse, henholdsvis MAX og MAL.

Selv om MINIMAX måtte blive udtalt med tryk på den sidste stavelse ligesom MINIMAL, vil der være en tydelig lydlig forskel, idet a'et i MINIMAX udtales som et kort a uden stød, mens a'et i MINIMAL udtales som et langt a med stød.

Begrebsmæssigt adskiller de to ord sig væsentligt fra hinanden, idet MINIMAL er et velkendt ord med betydningen "mindst mulig", mens MINIMAX er et kunstord, som har sit særpræg ved, at det indeholder modsætningen mellem "mini" og "max".

På den anførte baggrund finder Højesteret, at der efter en helhedsvurdering ikke er risiko for forveksling mellem de to varemærker.

Registreringen af figurmærket MINIMAL indebærer ikke en eneret til ordet minimal, jf. varemærkelovens § 16, stk. 1, sammenholdt med § 13, stk. 2, nr. 1. Højesteret finder ikke grundlag for at tilsidesætte Ankenævnets afgørelse om, at der ikke har været særlig anledning til at fremhæve dette i en disclaimer, jf. lovens § 16, stk. 2, og Nestlés subsidiære påstand herom tages derfor ikke til følge.

Højesteret frifinder herefter Ankenævnet for Patenter og Varemærker.

- 3 -

Sagsomkostninger for begge retter er fastsat til dækning af advokatudgift med 50.000 kr. og af retsafgift for Højesteret med 1.500 kr.

Thi kendes for ret:

Ankenævnet for Patenter og Varemærker frifindes.

I sagsomkostninger for Sø- og Handelsretten og Højesteret skal Société des Produits Nestlé S.A. inden 14 dage efter denne højesteretsdoms afsigelse betale 51.500 kr. til Ankenævnet for Patenter og Varemærker. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.

--oo0oo--

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Højesteret, den 17. december 2008.



Kirsten Lohmann

kontorfuldmægtig