

Asia T-356/02

Vitakraft-Werke Wührmann & Sohn GmbH & Co. KG

vastaan

**sisämarkkinoiden harmonisointivirasto
(tavaramerkit ja mallit) (SMHV)**

Yhteisön tavaramerkki — Väitemenettely — Aikaisempi kuviomerkki, joka sisältää sanaosan Kraft — Sanamerkin VITAKRAFT rekisteröintiä yhteisön tavaramerkiksi koskeva hakemus — Suhteellinen hylkäysperuste — Aikaisemman tavaramerkin tosiasiallinen käyttö — Merkkien samankaltaisuus — Asetuksen (EY) N:o 40/94 8 artiklan 1 kohdan b alakohta — Asetuksen (EY) N:o 2868/95 22 säännön 2 kohta

Yhteisöjen ensimmäisen oikeusasteen tuomioistuimen tuomio (toinen jaosto)
6.10.2004 II - 3448

Tuomion tiivistelmä

- 1. Yhteisön tavaramerkki — Kolmansien huomautukset ja väite — Väitteen tutkiminen — Todisteet aikaisemman tavaramerkin käytöstä — Tosiasiallinen käyttö — Arviointiperusteet — Konkreettisen ja objektiivisen näytön vaatimus — Pelkkä myyntiluetteloiden esittäminen ei riitä
(Neuvoston asetuksen N:o 40/94 43 artiklan 2 kohta)*

2. *Yhteisön tavaramerkki — Yhteisön tavaramerkin määritelmä ja hankkiminen — Suhteelliset hylkäysperusteet — Väite, jonka on tehnyt sellaisen aikaisemman tavaramerkin haltija, joka on sama tai samankaltainen kuin haettu tavaramerkki ja joka on rekisteröity samoja tai samankaltaisia tavaroita tai palveluja varten — Sekaannusvaara haetun tavaramerkin ja aikaisemman tavaramerkin välillä — Sanamerkki VITAKRAFT ja kuviomerkit, joihin sisältyy sanaosa Krafft*

(Neuvoston asetuksen N:o 40/94 8 artiklan 1 kohdan b alakohta)

1. Tavaramerkkiä käytetään tosiasiallisesti yhteisön tavaramerkistä annetun asetuksen N:o 40/94 43 artiklan 2 kohdassa tarkoitettulla tavalla silloin, kun sitä käytetään sen keskeisen tehtävän mukaisesti eli takaamaan tietty alkuperä niille tavaroille tai palveluille, joita varten tavaramerkki on rekisteröity, jotta voitaisiin luoda tai säilyttää markkinat näille tavaroille ja palveluille, eikä tällaisena käyttönä pidetä pelkästään symbolista käyttöä, jolla pyritään ainoastaan säilyttämään tavaramerkin tuottamat oikeudet. Lisäksi tavaramerkin tosiasiallista käyttöä koskeva ehto edellyttää, että tavaramerkkiä, sellaisena kuin se on asianomaisella alueella suojattuna, käytetään julkisesti ja ulospäin.

Tätä viimeksi mainittua vaatimusta ei täyty se, että väitteentekijä pelkästään esittää luetteloita, joissa esitellään markkinoituja tavaroita sekä tavaramerkki, sellaisena kuin sitä suojataan, sekä tapa, jolla tavaramerkki on merkitty tuotteisiin, jos esitetyt luettelot eivät osoita sitä, että näitä luetteloita on jaettu potentiaaliselle asiakaskunnalle, niiden mahdollisen jakelun laajuutta eivätkä tavaramerkillä suojattujen tavaroiden toteutuneita myyntimääriä.

(ks. 26, 28, 31 ja 34 kohta)

Tavaramerkin tosiasiallista käyttöä ei voida näyttää toteen todennäköisyyksillä tai oletuksilla, vaan näytön on perustuttava konkreettisiin ja objektiivisiin seikkoihin, jotka todistavat tavaramerkin todellisesta ja riittävästä käytöstä asianomaisilla markkinoilla.

2. Espanjankielisten kuluttajien osalta sanamerkin VITAKRAFT, jonka rekisteröintiä yhteisön tavaramerkiksi on haettu tiettyjä Nizzan sopimukseen pohjautuvan luokituksen luokkiin 1, 3 ja 4 kuuluvia tavaroita varten, ja aiemmin Espanjassa samankaltaisia kyseiseen sopimukseen pohjautuvan luokituksen luokkiin 1 ja 3 kuuluvia tavaroita varten rekisteröityjen kuviomerkkien, joihin sisältyy sanaosa Krafft sekä sininen ja

punainen suorakulmio, välillä on sekaannusvaara, koska yhtäältä sekä ulkoasun että lausuntatavan kannalta rekisteröitäväksi haetun merkin hallitseva osa "kraft" ja aikaisempien tavaramerkkien sanaosa "Krafft" ovat erittäin samanlaisia, jopa samoja, koska kahdesta f-kirjaimesta sanassa "Krafft" ei synny havaittavissa olevaa lausuntatavan eroa eikä ulkoasun eroa, joka olisi riittävä ulkoasuun liittyvän samankaltaisuuden sivuuttamiseksi ja koska toisaalta kun

otetaan huomioon, ettei haetulla tavaramerkillä eikä aikaisemmin rekisteröidyillä tavaramerkeillä ole konkreettista merkitystä espanjan kielellä, näiden kahden merkin välillä ei voida todeta minkäänlaista riittävää merkityssisällön eroa.

(ks. 55—57 kohta)