

Grunder: Åsidosättande av dels artikel 8.1 b i förordning nr 40/94 ⁽¹⁾, eftersom det inte finns någon risk för förväxling mellan de motstående varumärkena, dels regel 22 i förordning (EG) nr 2868/95 ⁽²⁾, eftersom det inte har visats att ett sådant användande som ligger till grund för rätten till ett varumärke och som åberopats till stöd för invändningen föreligger i tillräcklig omfattning.

⁽¹⁾ Rådets förordning (EG) nr 40/94 av den 20 december 1993 om gemenskapsvarumärken (EGT L 11, 1994, s. 1; svensk specialutgåva, område 17, volym 2, s. 3).

⁽²⁾ Kommissionens förordning (EG) nr 2868/95 av den 13 december 1995 om genomförande av rådets förordning (EG) nr 40/94 om gemenskapsvarumärke (EGT L 303, s. 1).

Talan väckt den 26 januari 2009 – Republiken Portugal mot Europeiska gemenskapernas kommission

(Mål T-33/09)

(2009/C 82/53)

Rättegångsspråk: portugisiska

Parter

Sökande: Republiken Portugal (ombud: L. Inez Fernandes och J. A. de Oliveira)

Svarande: Europeiska gemenskapernas kommission

Sökandens yrkanden

Sökanden yrkar att förstainstansrätten ska

- i första hand ogiltigförklara beslut K(2008) 7419 av den 25 november 2008, i vilket kommissionen ålade Republiken Portugal att betala det löpande vite som medlemsstaten förelades genom domstolens dom i mål C-70/06, med verkan från och med den 10 januari 2008,
- i andra hand ogiltigförklara ovannämnda beslut vad gäller dess verkningar efter den 29 januari 2008,
- förplikta svaranden att ersätta rättegångskostnaderna i deras helhet eller, för det fall domstolen endast nedsätter vitesbeloppet, förordna att vardera parten ska bära sin rättegångskostnad.

Grunder och huvudargument

Sökanden yrkar att det angripna beslutet ska ogiltigförklaras i enlighet med artikel 230 EG på grund av att kommissionen har åsidosatt EG-fördraget eller rättsregler om tillämpning av detta.

Kommissionen har åsidosatt EG-fördraget eller rättsregler om tillämpning av detta genom att kräva att sökanden betalar det dagliga vite som den förelades av domstolen i mål C-70/06, vad gäller perioden den 10 januari 2008–17 juli 2008, trots att sökanden då redan hade fullgjort sin skyldighet att införliva direktiv 89/665 ⁽¹⁾.

Domstolen meddelade den 10 januari 2008 dom i mål C-70/06, i vilken sökanden ålades att betala vite för varje dag som löper utan att de åtgärder vidtas som krävs för att följa domen av den 14 oktober 2004 i mål C-275/03, kommissionen mot Portugal. Dessa åtgärder bestod i att upphäva förordning nr 48051 av den 21 november 1967, enligt vilken det krävs att uppsåt eller oaktsamhet har visats för att skadestånd skall medges till personer som lidit skada genom åsidosättande av de gemenskapsrättsliga bestämmelserna om offentlig upphandling eller de nationella bestämmelserna om genomförande av dessa. När domstolen meddelade nämnda dom hade Republiken Portugal emellertid redan antagit lag nr 67/2007, som upphäver den nämnda förordningen och inför nya bestämmelser om statens och andra offentliga rättssubjekts utomobligatoriska skadeståndsansvar, och offentliggjort denna lag i Diário da República, 1:a serien, nr 251, den 31 december 2007. Lagen trädde i kraft trettio dagar efter offentliggörandet, dvs. den 30 januari 2008.

Sökanden upplyste domstolen om denna omständighet den 4 januari 2008, varvid den begärde att en kopia av nämnda lag skulle tas in i akten i mål C-70/06. Med hänsyn till att rättegången var långt framskriden kunde domstolen emellertid inte beakta denna omständighet när den meddelade sin dom den 10 januari 2008.

Sökanden anser därför att den är skyldig att betala det löpande vitet endast för perioden fram till den 9 januari 2008 eller, i värsta fall, fram till den 29 januari 2008, med hänsyn till att lag nr 67/2007 inte trädde i kraft samma dag som den offentliggjordes. Kommissionens krav saknar således helt grund såvitt gäller tiden därefter.

⁽¹⁾ Rådets direktiv 89/665/EEG av den 21 december 1989 om samordning av lagar och andra författningar för prövning av offentlig upphandling av varor och bygg- och anläggningsarbeten (EGT L 395, s. 33; svensk specialutgåva, område 6, volym 3, s. 48).

Talan väckt den 23 januari 2009 – dm-drogerie markt GmbH + Co. KG mot harmoniseringsbyrån – Distribuciones Mylar (dm)

(Mål T-36/09)

(2009/C 82/54)

Ansökan är avfattad på engelska

Parter

Sökande: dm-drogerie markt GmbH + Co. KG (Karlsruhe, Tyskland) (ombud: advokaterna O. Bludovsky och C. Mellein)

Svarande: Byrån för harmonisering inom den inre marknaden (varumärken, mönster och modeller) (harmoniseringsbyrån)

Motpart vid överklagandenämnden: Distribuciones Mylar, SA (Gelves, Spanien)

Sökandens yrkanden

Sökanden yrkar att förstainstansrätten ska

- ogiltigförklara harmoniseringsbyråns första överklagandenämnd beslut av den 30 oktober 2008 i ärende R 228/2008-1 och ändra beslutet genom att avslå invändningen,
- i andra hand ogiltigförklara harmoniseringsbyråns första överklagandenämnd beslut av den 30 oktober 2008 i ärende R 228/2008-1 och återförvisa ärendet till harmoniseringsbyrån, eller
- ogiltigförklara harmoniseringsbyråns första överklagandenämnd beslut av den 30 oktober 2008 i ärende R 228/2008-1, och
- förplikta motparten vid överklagandenämnden att ersätta rättegångskostnaderna.

Grunder och huvudargument

Sökande av gemenskapsvarumärke: Sökanden

Sökt gemenskapsvarumärke: Ordmärket dm för varor i klasserna 1, 3–6, 8–11, 14, 16, 18, 20–22, 24–32 och 34 samt för tjänster i klass 40

Innehavare av det varumärke eller kännetecken som åberopats som hinder för registrering i invändningsförfarandet: Motparten vid överklagandenämnden

Varumärke eller kännetecken som åberopats som hinder för registrering: Den spanska varumärkesregistreringen nr 2 561 742 av figurmärket DM för varor och tjänster i klasserna 9 och 39

Invändningsenhetens beslut: Delvist bifall till invändningen

Överklagandenämndens beslut: Avslag på överklagandet

Grunder: Överträdelse av artiklarna 57 och 59 i förordning nr 40/94, eftersom överklagandenämnden felaktigt bedömde att svarandens skrivelse av den 8 juni 2007 inte innebar att fristen för överklagande sköts upp. Överträdelse av artikel 8.1 b i förordning nr 40/94, eftersom överklagandenämnden felaktigt fann att risk för förväxling förelåg mellan de ifrågakvarande varumärkena på grund av att dessa avsåg varor av liknande slag. Åsidosättande av regel 17.2 och 17.4 i förordning nr 2868/95⁽¹⁾, eftersom överklagandenämnden underlät att slå fast att motparten vid överklagandenämnden inte hade uppgett de huvudsakliga skälen till invändningen.

⁽¹⁾ Kommissionens förordning (EG) nr 2868/95 av den 13 december 1995 om genomförande av rådets förordning (EG) nr 40/94 om gemenskapsvarumärke (EGT L 303, 1995, s. 1).

Talan väckt den 26 januari 2009 – Advance Magazine Publishers mot harmoniseringsbyrån – Selecciones Americanas (VOUGE CAFÉ)

(Mål T-40/09)

(2009/C 82/55)

Ansökan är avfattad på engelska

Parter

Sökande: Advance Magazine Publishers, Inc. (New York, Förenta staterna) (ombud: T. Alkin, barrister)

Svarande: Byrån för harmonisering inom den inre marknaden (varumärken, mönster och modeller)

Motpart vid överklagandenämnden: Selecciones Americanas, SA (Sitges (Barcelona), Spanien)

Sökandens yrkanden

Sökanden yrkar att förstainstansrätten ska

- ogiltigförklara det beslut som fattats av fjärde överklagandenämnden vid byrån för harmonisering inom den inre marknaden (harmoniseringsbyrån) den 19 november 2008 i ärende R 280/2008-4 i den del det rör den invändning som grundar sig på de spanska registreringsansökningarna nr 255 186 och 2 529 728,
- ändra det beslut som fattats av fjärde överklagandenämnden vid byrån för harmonisering inom den inre marknaden (harmoniseringsbyrån) den 19 november 2008 i ärende R 280/2008-4 på så sätt att invändningsförfarandet vilande-förklaras i väntan på att invändningen mot det sökta gemenskapsvarumärket i ansökan nr 3 064 219 har prövats, och
- förplikta svaranden att ersätta rättegångskostnaderna.

Grunder och huvudargument

Sökande av gemenskapsvarumärke: Sökanden

Sökt gemenskapsvarumärke: Ordmärket "VOUGE CAFÉ" för varor och tjänster i klasserna 21, 25 och 43

Innehavare av det varumärke eller kännetecken som åberopats som hinder för registrering i invändningsförfarandet: Motparten i överklagandenämnden

Varumärke eller kännetecken som åberopats som hinder för registrering: Den spanska varumärkesregistreringen nr 255 186 av figurmärket "Vogue Juan Fort, S.A. – Badalona" för varor i klass 25, den spanska varumärkesregistreringen nr 2 529 728 av figurmärket "VOUGE studio" för varor i klass 25, ansökan nr 3 064 219 om registrering som gemenskapsvarumärke av figurmärket "VOUGE" för varor och tjänster i klasserna 25, 35 och 39.

Invändningsenhetens beslut: Bifall på invändningen med avseende på varor i klass 25

Överklagandenämndens beslut: Avslag på överklagandet