

Varemærkeret

4. udgave



Varemærkeloven &
Fællesmærkeloven
med kommentarer

EF-varemærket
Madrid-Protokollen

af Knud Wallberg

Jurist- og Økonomforbundets Forlag

Varemærkeret
Varemærkeloven
og Fællesmærkeloven
med kommentarer
EF-varemærket
Madrid-Protokollen
4. udgave, 1. oplag

© Knud Wallberg og Jurist- og Økonomforbundets Forlag, 2008

Alle rettigheder forbeholdes.
Mekanisk, elektronisk, fotografisk eller anden gengivelse af
eller kopiering fra denne bog eller dele heraf er ifølge
gældende dansk lov om ophavsret ikke tilladt uden
forlagets skriftlige samtykke eller aftale med Copy-Dan

Omslaget: Morten Højmark
Tryk: Narayana Press, Gylling
Indbinding: Jysk Bogbind, Holstebro

Printed in Denmark 2008
ISBN 978-87-574-1599-5

Jurist- og Økonomforbundets Forlag
Lyngbyvej 17
Postboks 2702
2100 København Ø

Telefon: 39 13 55 00
Telefax: 39 13 55 55
e-mail: forlag@djoeff.dk
Homepage: www.djoeff-forlag.dk

Forord

Den danske varemærkelov fyldte 125 år den 15. november 2005. Man skulle derfor tro, at retsområdet for længst havde fundet sin endelige form og indhold, men det er langt fra tilfældet. Varemærkeretten er fortsat i rivende udvikling. 1. udgaven af denne lovkommentar udkom i 1994, 2. udgaven i 1998 og 3. udgaven i 2004. Siden da er Varemærkeloven blevet ændret to gange nemlig ved lov nr. 1430 af 21. december 2005 og ved lov nr. 538 af 8. juni 2006. Desuden fortsætter EF-domstolen med at afsige et stort antal domme om fortolkningen af Varemærkedirektivet, der har stor betydning for forståelsen og anvendelsen af de direktivbundne lovbestemmelser. Også Højesteret og Sø- og Handelsretten har i løbet af de seneste 3 år truffet adskillige principielle afgørelser om fortolkningen af vigtige bestemmelser i loven. En revideret lovkommentar er således på sin plads.

Selve lovkommentaren er en kommentar til den danske varemærkelov og er således en fremstilling af dansk varemærkeret i traditionel forstand. En sådan fremstilling vil imidlertid give et ufuldstændigt billede af nutidig dansk varemærkeret. Indledningsafsnittet indeholder derfor en forholdsvis grundig redegørelse for proceduren og praksis for EF-varemærkesystemet og i et vist omfang også for Madrid-Protokollen. Som det fremgår undervejs i lovkommentaren, spiller varemærkeretten endvidere sammen med en række andre kendetegnsretlige regler, og indeholder på visse punkter nogle kendetegnsretlige principper, hvis indhold uden besvær anvendes på andre retsområder.

I de to første udgaver havde nu afdøde professor, dr.jur. Mogens Kockvedgaard og jeg delt arbejdet mellem os, således at Kockvedgaard skrev Indledningen (bortset fra dennes afsnit III og IV E) samt Kommentaren til Varemærkelovens almindelige og materielle bestemmelser, medens undertegnede skrev Kommentaren til de bestemmelser, der vedrørte registreringsmyndigheden og registreringspraksis m.v. Det samme gjaldt kommentarerne til Fællesmærkeloven. I 3. udgave forestod jeg som følge af Kockvedgaards alvorlige sygdom revisionen af hele værket. Selvom den foreliggende kommentar naturligt bygger på de hidtidige udgaver, er der nu ændret så væsentligt i indholdet, at jeg hverken juridisk eller på anden måde kan tage Kockvedgaard til indtægt for indholdet. Ud over at jeg således hæfter alene

for den nuværende fremstilling, fremstår jeg også som eneforfatter på titelomslaget. Min taknemmelighed for det inspirerende samarbejde med Koktvedgaard består dog usvækket.

Revisionen af bogen er blevet til under et ophold på Aarhus Universitet i juli og august 2007. I den forbindelse rettes en tak til Institut for Privatret for de inspirerende omgivelser og i særdeleshed til professor Palle Bo Madsen, Eva Aaen Schovbo og Birgit Liin for de frugtbare diskussioner. Endvidere rettes en tak til Anette Tofteng og Mikael Francke Ravn fra Patent- og Varemærkestyrelsen for deres kritiske gennemlæsning af navnlig kommentarerne til registreringspraksis. Endelig takker jeg mine kolleger og professor, dr.jur. Jens Schovsbo for de mange løbende diskussioner og input. Afgørelsesregistret er blevet væsentligt forbedret i denne udgave takket være bistand fra stud.jur. Trine B. Henriksen, som takkes for sit store arbejde hermed.

Fremstillingen er ført ajour indtil 1. november 2007, og der er kun i begrænset omfang taget hensyn til materiale fremkommet efter dette tidspunkt.

Knud Wallberg

Indholdsfortegnelse

Forkortelser	11
Indledning	13
I. Varemærkerettens udvikling.....	13
A. Den almene udvikling	13
B. Lovgivningens udvikling i Danmark.....	15
C. Særligt om Fællesmærker	17
II. Hovedlinjerne i det nugældende system.....	18
A. Varemærkebegrebet	18
1. Vedrørende typologien	19
2. Kravet om fornødent særpræg.....	20
B. Retserhvervelsen	21
2. Retserhvervelsen ved registrering	22
3. Retserhvervelsen ved ibrugtagning	25
4. Tidsprioriteten.....	26
C. Varemærkerettens indhold	26
1. Eneretsprincippet	26
2. Forvekslingslæren.....	28
a. Grundprincippet.....	28
b. Forvekslingsbedømmelsen	30
c. Velkendte mærker	32
3. Konsumptionsprincippet	33
4. Overdragelse	37
D. Retsbeskyttelsen og sanktionerne	38
E. Varighed og ophør.....	40
1. Beskyttelsesperioden	40
2. Oprindelige mangler.....	41
3. Brugspligt	41
4. Degeneration mv	42

III. EF-varemærkeretten.....	43
A. EF-varemærkeforordningens tilblivelse og formål.....	43
1. Tilblivelsen	43
2. Formål.....	45
3. Samspillet med national varemærkeret.....	45
B. Retserhvervelsen og registreringspraksis	46
1. Enhedskarakter	46
2. Ansøgninger.....	47
3. Ansøgningernes behandling	48
C. Retsvirkningerne af en registrering, ophør mv.....	55
D. EF-varemærket og Madrid-Protokollen	57
E. Særligt om udvidelsen af EU	57
IV. International varemærkeret.....	58
A. Pariserkonventionen	58
B. WTO og TRIPs	60
C. Trademark Law Treaty. The Singapore Treaty	60
D. Nice-Arrangementet	61
E. Madrid-Arrangementet og -Protokollen	61
1. Ansøgninger fra danske virksomheder om international registrering.....	62
2. Designering af Danmark	64
3. EF-varemærket og Madrid-Protokollen.....	65
F. WIPO's rekommandationer	65
G. Andre internationale forhold ARIPO, OAPI og BOIP	66
V. Den varemærkeretlige litteratur.....	66
Varemærkelov	69
Fællesmærkelov	351
Bilag	
1. Lovbekendtgørelse nr. 782 af 30. august 2001 af varemærkelov med senere ændringer	365
2. Lov nr. 342 af 6. juni 1991 Fællesmærkelov	377
3. Bekendtgørelse nr. 787 af 9. september 2003 om ansøgning og registrering m.v. af varemærker og fællesmærker med senere ændringer.....	379

4. Bkg. nr. 238 af 30. marts 1994 om ændring af reglerne om konsumtion i patentloven, varemærkeloven og lov om beskyttelse af halvlederprodukters udformning (topografi).....	389
5. Anordning nr. 856 af 16. september 1991 om ikrafttræden for Grønland af varemærkelov og fællesmærkelov	390
6. Anordning nr. 331 af 4. maj 1994 om ikrafttræden for Færøerne af varemærkelov og fællesmærkelov.....	391
7. Bkg. nr. 735 af 27. august 2002 om Ankenævnet for patenter og varemærker.....	392
8. Bekendtgørelse nr. 150 af 11. marts 2004 om Patent- og Varemærkestyrelsens gebyrer.....	396
9. Bkg. nr. 39 af 17. januar 2002 om henlæggelse af visse beføjelser til Patent- og Varemærkestyrelsen.....	403
10. Rådets første direktiv af 21. december 1988 om indbyrdes tilnærmelse af medlemsstaternes lovgivning om varemærker (89/104/EØF)	404
11. Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/48/EF af 29. april 2004 om håndhævelsen af intellektuelle ejendomsrettigheder	413
12. Rådets forordning (EF) nr. 40/94 af 20. december 1993 om EF-varemærker med senere ændringer.....	425
13. Kommissionens forordning (EF) nr. 2868/95 af 13. december 1995 om gennemførelsesbestemmelser til Rådets forordning (EF) nr. 40/94 om EF-varemærker med senere ændringer.....	482
14. Kommissionens forordning (EF) nr. 2869/95 af 13. december 1995 om de gebyrer, der skal betales til Harmoniseringskontoret for Det Indre Marked (varemærker og mønstre)	534
15. Kommissionens forordning (EF) nr. 216/96 af 5. februar 1996 om fastsættelse af forretningsordenen for appelkamrene ved Harmoniseringskontoret for Det Indre Marked (varemærker og mønstre).....	541
16. Pariserkonventionen af 20. marts 1883 til beskyttelse af industriel ejendomsret	549
17. Aftale om handelsrelaterede intellektuelle ejendomsrettigheder (TRIPs) 1994 (uddrag).....	557
18. Protokol til Madrid-Arrangementet om den internationale registrering af varemærker vedtaget i Madrid 27. juni 1989	570

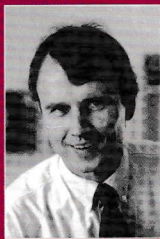
Afgørelsesregister	583
Stikordsregister	597

Forkortelser

Litteratur skal søges de enkelte steder i teksten. Nogle hyppigt anvendte værksforkortelser ved hjælp af forfatternavne er anført i oversigten i **Indledningen** afsnit V.

Andre forkortelser:

AN:	Kendelse fra Ankenævnet for Patenter og Varemærker
FML:	Fællesmærkeloven (lov nr. 342 af 6. juni 1991)
FT:	Folketingstidende
GRUR-Int.:	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht, Internationaler Teil, Weinheim, Tyskland
IIC:	International Review of Industrial Property and Copyright Law, Weinheim, Tyskland
JUR:	Juristen
LBK:	Lovbekendtgørelse
Madrid-Protokollen:	Protokollen af 27. juni 1989 til Madrid-Arrangementet om den internationale registrering af varemærker jf. BKG nr. 89 af 12. september 1996.
MFL:	Markedsføringsloven
NIR:	Nordiskt Immateriellt Rättsskydd, Stockholm
OHIM:	EU's varemærke- og designmyndighed
PKV:	Pariserkonventionen
Reg.BKG:	BKG 787 af 9. september 2003 om ansøgning og registrering af varemærker og fællesmærker med senere ændringer
SHD:	Utrykt dom fra Sø- og Handelsretten
Styrelsen:	Patent- og Varemærkestyrelsen
TRIPs:	Den del af WTO-overenskomsten, der vedrører immaterialrettigheder (Trade Related Aspects of Intellectual Property Rights)
U:	Ugeskrift for Retsvæsen
V:	Ældre kendelse fra Patentankenævnet (nu Ankenævnet for Patenter og Varemærker) i varemærkesag. Bogstavet V anvendes endvidere som del af Sø- og Handelsrettens journalisering af varemærkesager



Knud Wallberg

er advokat og kursuslektor i Immaterialret ved Københavns Universitet samt hyppig foredragsholder i ind- og udland.

Er sagkyndigt medlem af Klagenævnet for Domænenavne samt Panelist hos WIPO og Czech Arbitration Court og er medforfatter til lærebogen Grundlæggende Immaterialret samt forfatter til en række artikler om immaterialretlige emner.



9 788757 415995

ISBN 978-87-574-1599-5