otello®
DEDICATED IP ATTORNEYS

WTC ADVOKATERNE ADVOKATAKTIESELSKAB
Slotsgade 36B, 1. sal
3400 Hillerød
Danmark

Att.: Advokat Helle Jørgsholm

Otello advokatfirma
Sommervej 31F, 3. tv
8210 Aarhus V

10. februar 2023

J.nr.: 25799
Sekretær: Monica Larsen
E-mail: ml@otello.dk
Tlf.: 70228868

Sendt pr. mail til hj@wtc.dk

Deres ref. 80810-HJ - Indsigelse mod VA 2022 01475 – AUTISMEFOR-ENINGEN (fig)

Som advokat for Autisme- Aspergerforeningen kontakter jeg Dem hermed vedrørende indsigelsen indleveret mod varemærkeansøgningen VA 2022 01475 AUTISMEFORENINGEN (fig) den 9. januar 2023.

I Deres indsigelsesbrev gøres det gældende, at varemærkeansøgningen for AUTISMEFORENINGEN (fig) er indleveret i ond tro. Deres indsigelse er desuden baseret på en påstået ibrugtagen varemærkeret til AUTISMEFORENINGEN samt varemærkeregistreringen VR 2001 01626 LANDSFORENINGEN AUTISME (fig).

Det er vores opfattelse, at der ikke er grundlag for at rejse indsigelse mod varemærkeansøgningen VA 2022 01475 AUTISMEFORENINGEN (fig). Dette vil blive begrundet nærmere nedenfor.

Selvom vores klient mener, at Deres klients indsigelse er uberettiget, ønsker vores klient ikke en tvist med Deres klient, hvorfor vores klient har bedt os række ud til Dem med et forslag om, at parterne tager en åben dialog om en forligsmæssig løsning på denne strid. Det vil dog kræve, at Deres klient er indstillet på at finde en løsning, der er til gavn for begge foreninger, herunder at Deres klient er indstillet på at trække den indleveret indsigelse mod vores klients varemærkeansøgning tilbage.

***

1. Vedrørende påstand om ond tro

Som Deres klient er bekendt med, har vores klient anvendt navnet "Autisme-Aspergerforeningen for Voksne" siden 1. marts 2014 og frem til januar 2023, hvor de ændrede navn til Autisme- Aspergerforeningen. Som bilag 1 fremlægges kopi af referatet fra generalforsamlingen i marts 2014, hvor vedtagelsen

af det navnet "Autisme- Aspergerforeningen for Voksne" fremgår på side 2 [markeret med gul].

Som bilag 2 vedlægges udskrifter fra Facebookhelt tilbage fra marts 2014, der viser brug af navnet "Autisme- og Aspergerforeningen".

Endvidere vedlægges som bilag 3 diverse brug af navnet "Autisme- og Aspergerforeningen for Voksne" i perioden 2015 – 2022.

Som Deres klient ligeledes er bekendt med, vil Asperger-syndrom udgå efter implementeringen af det nye diagnosesystem ICD-11. Af samme årsag har vores klient forberedt handlinger til at ændre navnet fra "Autisme- Aspergerforeningen" til AUTISMEFORENINGEN. Dette er selvsagt den mest oplagte justering af deres eksisterende navn, da det udgør en simplificering af det navn, som de allerede havde brugt i en lang årrække.

Vores klient ansøgte den 7. september 2022 om registrering af figurmærket AUTISMEFORENINGEN, som vist nedenfor:

Heroverfor har Deres klient som bekent rejst indsigelse med henvisning til, at varemærkeansøgningen er indleveret i ond tro, jf. varemærkelovens § 14, stk. 1, nr. 9.

Indsigelsen om ond tro er baseret på, at Landsforeningen Autisme på et repræsentantskabsmøde den 28.-29. oktober 2022 har drøftet mulighederne for at ændre navn til "Autismeforeningen".

I relation hertil må imidlertid bemærkes, at repræsentantskabsmødet lå efter varemærkeansøgningens indlevering den 7. september 2022, hvorfor der allerede af den grund ikke kan foreligge ond tro.

2. Vedrørende uregistrerede værkerettigheder

I Deres indsigelsesbrev gøres det endvidere gældende, at Landsforeningen Autisme har stiftet en ibrugtagen varemærkeret til "Autismeforeningen". Dette må i sin helhed afvises.

For at der kan stiftes rettigheder til varemærker ved brug stilles krav til brugens intensitet, varighed og geografiske udstrækning.

Af varemærkelovens § 3, stk. 3, fremgår endvidere, at der ved brug ikke kan stiftes varemærkeret til mærker, der efter deres beskaffenhed, er udelukket

fra registrering. Hvis varemærket således ikke har oprindeligt særpræg, stiftes der først varemærket hertil, når og hvis mærket kan anses for indarbejdet hos den relevante omsætningskreds.

Navnet Autismeforeningen er selvsagt utvivlsomt beskrivende for en forening, hvis formål er at informere om autisme og hjælpe og rådgive familier med autisme. Deres klient har hverken dokumenteret – eller i det mindste sandsynliggjort – at de har indarbejdet navnet "Autismeforeningen" hos den relevante målgruppe. I den forbindelse bemærkes, at brug af domænet autismeforening.dk langt fra vil kunne stå alene som dokumentation for indarbejde af et så beskrivende navn som Autismeforeningen.

Der findes i det hele taget ikke eksempler på, at Landsforeningen Autisme har brugt navnet "Autismeforeningen" som et varemærke eller forretningskendetegn. Foretager man for eksempel en søgning på "Autismeforeningen" på Deres klients hjemmeside, fremkommer kun eksempler på beskrivende brug af navnet.

Som bilag 4 fremlægges endvidere udskrift fra autismeforening.dk, hvoraf det fremgår, at Landsforeningen Autisme aktuelt anvender varemærket og forretningskendetegnet LANDSFORENINGEN AUTISME, som vist nedenfor:

LANDSFORENINGEN AUTISME

Det kan dermed konkluderes, at Deres klient ikke har anvendt navnet "Autismeforeningen" konsekvent og vedvarende for dennes forening, ligesom navnet ikke har været anvendt som et reelt varemærke. Deres klient har således heller ikke nogen uregistreret varemærkebeskyttelse af navnet.

3. Vedrørende VR 2001 01626 LANDSFORENINGEN AUTISME (fig)

Endelig har De gjort gældende, at VA 2022 01475 AUTISMEFORENINGEN (fig) er udelukket fra registrering, idet der er risiko for forveksling med VR 2001 01626 LANDSFORENINGEN AUTISME (fig).

En nærmere sammenligning af de omtvistede mærker følger nedenfor:

Landsforeningen for Autisme VR 2001 01626	**Autisme- Aspergerforeningen for Voksne** VA 2022 01475
LANDSFORENINGEN AUTISME	AUTISMEFORENINGEN

I relation hertil skal det bemærkes, at ordelementerne "LANDSFORENINGEN AUTISME" er uden selvstændigt særpræg, hvorfor der er opnået eneret til figurmærket i dets helhed.

Som det fremgår af sammenligningen ovenfor, er helhedsindtrykkene af de to mærker forskellige både for så vidt angår udformning, farvevalg og symboler, hvorfor der ingenlunde foreligger risiko for forveksling blandt den relevante omsætningskreds.

Hertil skal endvidere bemærkes, at varemærkelovens § 25 fastslår, at indehaveren af et registreret varemærke kan fortabe sine rettigheder, når der inden for en sammenhængende periode på fem år, ikke er gjort reel brug af varemærket. Brugspligten anses alene for opfyldt ved brug af varemærket i en anden form, såfremt de afvigende elementer ikke forandrer mærkets særpræg.

Som allerede anført er ordelementerne "LANDSFORENINGEN AUTISME" uden selvstændigt særpræg, hvorfor de særprægede elementer udgøres af udformningen af den hvide og grønne puslespilsbrik samt anvendelsen af hvide bokse mod en kraftig grøn baggrund.

Af udskrifter fra internetarkivet Wayback Machine fremgår imidlertid, at Landsforeningen Autisme i perioden 2007 – 2011 har anvendt følgende figurmærke i forbindelse med dets markedsføring:

I perioden 2012 – 2022 har Landsforeningen Autisme imidlertid markedsført sig under følgende figurmærker:

Det er således vores opfattelse, at Landsforeningen Autisme ikke har opfyldt deres brugspligt, hvorfor VR 2001 01626 LANDSFORENINGEN AUTISME (fig) ikke kan påberåbes som grundlag for indsigelsen, og i øvrigt vil kunne kræves udslettet fra registrering.

***

På baggrund af ovenstående er det vores klare vurdering, at Landsforeningen Autisme ikke har grundlag for at rejse indsigelse mod vores klients varemærkeansøgning - VA 2022 01475 AUTISMEFORENINGEN (fig).

Da begge foreninger reelt har samme almennyttige formål, har samarbejdet i en lang årrække og da ingen af parterne har noget at vinde ved at bekæmpe hinanden - tværtimod – ønsker vores klient at finde en løsning på denne navnestrid, der er til gavn for begge parter.

Vi håber derfor, at Deres klient er indstillet på at tage en åben dialog med vores klient om en mindelig løsning på denne tvist, således at parterne kan fokusere på deres egentlige formål. Vores klient ønsker også i fremtiden at kunne bibeholde et godt samarbejde med Deres klient.

Vi ser frem til at høre fra Dem snarest muligt.

Med venlig hilsen

Martin Hoffgaard Rasmussen
Partner, advokat (L)