



KFIR

Klagenemnda for industrielle rettigheter

AVGJØRELSE

Sak: 23/00052
Dato: 25.september 2023

Klager: Bo Hermansson
Representert ved: Selvprosederende

Innklagede: Famsa Invest AS
Representert ved: Zipip Advokat AS

Klagenemnda for industrielle rettigheter sammensatt av følgende utvalg:

Sarah Wennberg Svendsen, Torger Kielland og Margrethe Lunde

har kommet fram til følgende

AVGJØRELSE

1 Kort framstilling av saken:

2 Saken gjelder klage over Patentstyrets avgjørelse av 10. mars 2023, hvor ordmerket FLEKSNES, med registrering nr. 322320, og søknad nr. 202206481, ble opprettholdt etter innsigelse for følgende varer:

Klasse 33: Alkoholholdige drikker [unntatt øl]; bitter [likør]; brennevin [drikker]; viner; vodka; whisky; cocktailer; rom.

- 3 Saken har sin bakgrunn i innsigelse fra Bo Hermansson som innkom i innsigelsesperioden, jf. varemerkeloven § 26. Innsigelsen er begrunnet med at bruk av merket ville krenke en annens rett til den skapte karakteren og navnet FLEKSNES, jf. varemerkeloven § 16. Patentstyret vurderte de rettslige grunnlagene i § 16 bokstav a, c og d, og kom til at disse ikke er til hinder for at FLEKSNES registreres som varemerke for de aktuelle varene.
- 4 Klage kom inn 4. april 2023. Patentstyret har vurdert klagen og ikke funnet det klart at den vil føre fram. Klagen ble oversendt til Klagenemnda for videre behandling den 28. april 2028, jf. varemerkeloven § 51 andre ledd.

5 Grunnene for Patentstyrets vedtak er oppsummert som følger:

- Varemerkeloven § 16 ikke er til hinder for at FLEKSNES registreres som varemerke for varene i klasse 33.
- Patentstyret tar stilling til om ulike bestemmelser i § 16 vil kunne være relevante, ettersom klager ikke har presisert hvilken konkret bestemmelse innsigelsen er basert på.
- Bestemmelsen i § 16 bokstav a gjelder krenkelse av en innarbeidet rettighet til et varemerke. Søknaden gjelder alkoholholdige drikkevarer, og en eventuell innarbeidelse vil ikke dekke denne typen varer. Denne bestemmelsen fører derfor ikke fram.
- Bestemmelsen i § 16 bokstav c gjelder enkeltpersoner og slektsnavns vern mot kommersiell bruk. Selv om Rolv Wesenlund er nært forbundet med og svært kjent for rollen som FLEKSNES, er dette verken hans navn eller kunstnernavn. Siden FLEKSNES er en fiktiv karakter og ikke en faktisk person, kommer ikke bestemmelsen til anvendelse.
- Bestemmelsen i § 16 bokstav d gjelder krenkelse av «den særpregede tittelen på en annens beskyttede åndsverk» eller når et varemerke «krenker en annens rett her i riket til et åndsverk». Det sentrale spørsmålet blir derfor om FLEKSNES er tittelen på et vernet åndsverk. TV-seriene, teaterforestillingen og spillefilmen om Fleksnes er åndsverk som har

vern etter åndsverkloven. Videre er navnet FLEKSNES særpreget. TV-serien har imidlertid tittelen «Fleksnes fataliteter» og spillefilmen «Den siste Flexsnes». Patentstyret finner ikke at «Fleksnes» alene er en tittel på et åndsverk, eller at det vil bli oppfattet som en slik tittel. Denne bestemmelsen fører derfor ikke fram.

6 Klager har for Klagenemnda i korte trekk gjort gjeldende:

- Fra 1972 til 2002 ble det produsert 41 episoder om FLEKSNES, 11 ble laget av NRK fra 1972-1974. Alle disse programmene hadde FLEKSNES som tittel.
- Dette understøttes av fem bilag, som viser:
 - En erklæring fra NRK, ved Jan-Kristian Vikeiane Schriwe.
 - Programblad for NRK fra 1974.
 - Innledningbilder fra FLEKSNES episover.
 - Bilder av VHS og DVD cover.
 - Utklipp fra NRKs nett-tv-spiller, som viser FLEKSNES episoder.
- FLEKSNES er dermed en særpreget tittel på et vernet åndsverk, og skal ha beskyttelse etter varemerkeloven. Patentstyrets avgjørelse må omgjøres.

7 Innklagede har ikke besvart klagen.

8 Klagenemnda skal uttale:

9 Klagenemnda er kommet til et annet resultat enn Patentstyret.

- 10 Det aktuelle varemerket er ordmerket FLEKSNES.
- 11 Ifølge varemerkeloven § 16 bokstav d, første alternativ, kan et varemerke ikke registreres hvis det «inneholder noe som er egnet til å oppfattes som den særpregede tittelen på en annens beskyttede åndsverk». Med samtykke fra vedkommende rettighetshaver, kan et slikt varemerke likevel registreres. Registreringsforbudet er begrenset til opphavsrettens vernetid, slik at det er mulig å registrere et verks særpregede tittel som varemerke etter at verket har falt i det fri.
- 12 Problemstillingen i saken er om FLEKSNES er egnet til å oppfattes som den særpregede tittelen på en annens vernede åndsverk. Etter lovens ordlyd trenger ikke det søkte merket å

være identisk med tittelen på verket; det er tilstrekkelig at teksten i merket *vil oppfattes som* en slik tittel.

- 13 «Fleksnes fataliteter» er en norsk komiserie som ble vist sporadisk på NRK TV fra 1972 til 1988. Serien handlet om en stakkarslig, selvgod og egenrådig ungkar, Marve Fleksnes. Karakteren ble spilt av Rolv Wesenlund. Det har også blitt laget både spillefilm «Den siste Fleksnes» (1974) og teater «Jada, vi elsker» (1983) om den samme karakteren.
- 14 Klager har hevdet at programserien fra NRK hadde Fleksnes-navnet som tittel på hver episode. Han har lagt ved et brev hvor rettighetsansvarlig i NRK Underholdning, Jan-Kristian Vikeiane Schriwer, bekrefter at programmene hadde FLEKSNES som hovedtittel. Videre har Klagenemnda fått framlagt et eksempel på et TV-programblad fra mars 1974. Her kommer det tydelig fram at tv-programmet bare kalles «Fleksnes». Etter hovednavnet FLEKSNES kommer navnet på episoden, «Beklager teknisk feil». De framlagte bildene av VHS og DVD utgivelser, samt framvisningen av serien på NRK nett-tv, bekrefter at FLEKSNES er brukt (og fortsatt brukes) som tittel på åndsverket.
- 15 Selv om den formelle tittelen på programserien var «Fleksnes fataliteter», gir dokumentasjonen klare holdepunkter for at serien også gikk under navnet FLEKSNES. Klagenemnda har kommet til at FLEKSNES er egnet til å oppfattes som den særpregede tittelen på en annens åndsverk.
- 16 Det er åpenbart at TV-serien er et åndsverk som har vern etter åndsverkloven. Det er på det rene at vernetiden for åndsverket ikke har utløpt, og det foreligger ikke samtykke til varemerkeregistrering fra verkets opphaver, den svenske regissøren Bo Ture Hermansson. Det er videre ingen tvil om at FLEKSNES, som er et uvanlig og oppdiktet etternavn, oppfyller lovens krav til særpreg.
- 17 Klagenemnda har på denne bakgrunn kommet til at registreringen er foretatt i strid med varemerkeloven § 16 bokstav d. Patentstyrets avgjørelse omgjøres, og varemerkeregistrering nr. 322320, ordmerket FLEKSNES oppheves, jf. varemerkeloven § 29 første ledd.

Det avsies slik

Slutning

- 1 Klagen tas til følge.
- 2 Varemerkeregistrering nr. 322320 oppheves.

Sarah Wennberg Svendsen
(sign.)

Torger Kielland
(sign.)

Margrethe Lunde
(sign.)