



PROTOKOLL

Annen avd. sak nr.	7565
Overprøvingsbegjæring nr.	2004/024
Arkivreferanse:	2004/01187
Begjæringen gjelder:	Pusterommet, Oslo
Foretakets org. nr.	987 025 824
Foretakets representant:	Alexander Skari, Oslo
Begjæring inngitt av:	Helge Søsnes, Bergen

Annen avdelings avgjørelse av 21. april 2006

Foreliggende sak gjelder en klage over Patentstyrets 1. avdelings avgjørelse av 14. mars 2005, hvorved innkommet begjæring om opphevelse av registreringen av foretaksnavnet PUSTEROMMET ble tatt til følge. Avgjørelsen ble meddelt de to partene samme dato.

Foretaksnavnet ble innført i Foretaksregisteret i Brønnøysund den 28. juli 2004, med følgende næringskoder (bransjeangivelser):

85142: Fysioterapitjenester.

85149: Andre helsetjenester.

Begjæringen om overprøving var begrunnet med at foretaksnavnet PUSTEROMMET er egnet til å forveksles med det tidligere registrerte foretaksnavnet PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES, org. nr. 982 563 143, registrert i Foretaksregisteret den 11. februar 2000 med bransjeangivelsen "85149 Andre helsetjenester", samt egnet til å forveksles med det tidligere registrerte kombinerte varemerket PUSTEROMMET KROPPSTERAPI & AVSPENNING, reg. nr. 186 459, registrert den 13. november 1997 for tjenestene "medisinsk og hygienisk behandling, skjønnhetspleie" i klasse 42, og at foretaksnavnet PUSTEROMMET således er innført i Foretaksregisteret i strid med foretaksnavnelovens § 2-6 nr. 4.

I henhold til foretaksnavnelovens § 3-8 fjerde ledd kan en avgjørelse der Patentstyrets 2. avdeling kjenner registreringen av et foretaksnavn ugyldig, eller stadfester en beslutning i Patentstyrets 1. avdeling der en registrering av et foretaksnavn kjennes ugyldig, ikke bringes inn for domstolene senere enn to måneder etter at meddelelse om avgjørelsen ble sendt registreringshaveren.



Reg. nr. 186459 (19970703)

Første avdelings avgjørelse var begrunnet som følger:

"Prinsippet om "først i tid best i rett" er et allment kjennetegnsrettslig prinsipp som følger av varemerkeloven § 7 og forutsetningsvis av foretaksnavneloven § 2-1 første ledd. Det er på det rene at klager har registrert sitt foretaksnavn PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES i Foretaksregistret, og at klager har vern fra et tidligere tidspunkt enn det innklagede foretaksnavnet.

Foretaksnavneloven § 2-6 nr. 4 oppstiller et forbud mot registrering av foretaksnavn som er egnet til å forveksles med en annens kjennetegn (for eksempel andre foretaksnavn eller varemerke). For at innehaveren av foretaksnavnene PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES skal nyte vern mot forvekselbare kjennetegn, for eksempel PUSTEROMMET, må klagers foretaksnavn oppfylle varemerkelovens krav om særpreg.

At klagers foretak er et enkeltmannsforetak, vil ikke ha noen vekt i denne vurderingen. At innklagede har rettighetene til domenenavnet www.pusterommet.no vil heller ikke ha noen betydning for forvekselbarhetsvurderingen. En rett til et domenenavn innebærer bare en bruksrett og ingen enerett til navnet.

Hvorvidt kjennetegnene PUSTEROMMET er egnet til å forveksles med PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES, skal avgjøres ut i fra en helhetsvurdering der både bransjelikhet og kjennetegnslikhet mellom navnene blir vektlagt, jf. foretaksnavneloven § 2-6 nr. 4, jf. varemerkelovens bestemmelser.

Innklagedes foretaksnavn er registrert for bransjeangivelsen "fysioterapitjenester og andre helsetjenester" og klagers virksomhet er registrert for blant annet "andre helsetjenester". Det foreligger således etter behandlende medlems oppfatning bransjelikhet. Graden av kjennetegnslikhet vil således være avgjørende for forvekselbarhetsvurderingen.

Klagers foretaksnavn er satt sammen av elementene PUSTEROMMET, KROPPSTERAPI OG AVSPENNING og personnavnet HELGE SØLSNES. Når det gjelder personnavn som HELGE SØLSNES så må dette anses å inneha særpreg for tjenesteutførelse generelt. KROPPSTERAPI OG AVSPENNING må anses å være rent beskrivende for "andre

helsetjenester", da navnet kun angir bransjens art. Merkeelementet PUSTEROMMET må imidlertid antas å være suggestivt for tjenestene merket gjelder for. At tjenestene merket gjelder for kan sies å gi et pusterom i hverdagen er et moment. PUSTEROMMET brukt om slike tjenester vil imidlertid ikke være direkte beskrivende for tjenestene merket gjelder for, men vil snarere kunne skape flere assosiasjoner med hensyn til hva tjenestene kan innebære og hva merket kan bety. PUSTEROMMET anses således for å være distinktivt for tjenestene merket gjelder for. Varemerkeregistreringen av det kombinerte merket PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING innebærer i første omgang bare en enerett til selve logoen. Hvis imidlertid et merkeelement må anses som distinktivt, så vil en registrering også innebære en enerett til dette merkeelementet.

Det foreligger således kjennetegnslikhet og bransjelikhet mellom klagers foretaksnavn PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES og innklagedes foretaksnavn PUSTEROMMET.

Foretaksnavnene må vurderes i forhold til hvordan en gjennomsnittsfbruker normalt vil oppfatte navnene som helhet, uten å undersøke detaljer eller analysere navnets enkelte deler. Gjennomsnittsfbrukeren må anses å være en alminnelig opplyst, rimelig oppmerksom og velinformert. Gjennomsnittsfbrukeren for "andre helsetjenester" vil vel være enhver som ville ha behov eller ønske om massasje eller annen terapeutisk behandling. Det må tas hensyn til at denne personen normalt ikke vil ha noen mulighet for å sammenligne foretaksnavnene, men må stole på et ufullstendig bilde i erindringen. En slik forståelse fremgår blant annet av Annen avdelings avgjørelser nr. 7092 (*Handi*) og nr. 6923 (*Kea!*).

Selv om behandlingsstedene befinner seg i henholdsvis Bergen og Oslo og at merkene har forskjellig utforming, antar behandlende medlem at gjennomsnittsfbrukeren vil kunne forveksle foretaksnavnene med hensyn til deres kommersielle opprinnelse, evt. kunne tro at det foreligger en sammenheng mellom de to foretakene.

Behandlende medlem finner derfor at PUSTEROMMET er forvekselbart med PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING HELGE SØLSNES, og registreringen av foretaksnavnet PUSTEROMMET derfor er i strid med foretaksnavneloven § 2-6 nr. 4.

Et rettskraftig vedtak vil bli fulgt opp av Brønnøysundregistrene, som kan sende pålegg om endring av navn.

Beslutning: Kravet om administrativ overprøving tas til følge."

Klage fra Alexander Skari over 1. avdelings avgjørelse, med begrunnelse, innkom til Patentstyret den 2. mai 2005.

Den 30. mai 2005, etter å ha foretatt en ny vurdering av saken i lys av den innkomne klage, jf. foretaksnavnelovens § 3-7 fjerde ledd, besluttet Patentstyrets 1. avdeling å fastholde den tidligere beslutning av 14. mars 2005. Begge parter ble i skriv av samme dato informert om fastholdelsen. Deretter ble saksdokumentene oversendt Patentstyrets 2. avdeling for behandling av klagen.

Klageavgiften er registrert innbetalt på Patentstyrets konto den 6. september 2005, innen fakturafristens utløp. Både klagen og klageavgiften er innkommet rettidig.

I klagen anfører Skari:

""Først i tid er best i rett"" er som kjent et allment kjennetegnsrettslig prinsipp som følge av varemerkeloven og lagt til grunn for Patentstyre sin avgjørelse i denne saken. Som også Patentstyret diskuterer, så gjelder dette kun gjelder på identisk foretaksnavn i følge § 7. For å ha vern for foretaksnavnet utover identisk, må foretaksnavnet oppfylle varemerkelovens krav til særpreg, jf. [foretaksnavneloven § 3-2](#) første ledd jf. [varemerkeloven § 13](#) noe som kommer frem i den avgjørelsen patentstyre har tatt fra den 14.3 2005.

Først i tid er best rett

Beskyttelse i forhold til Foretaksloven

Foretaket med Foretaksnavnet: *Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Sølsnes* 982563143, er opprettet i Brønnøysund den 02.11 2000. I følge brev datert den 7. januar fra Helge Sølsnes skal dette være en videreføring av foretaket til en Kjersti Kavito Fossen. Dette foretaket skal etter hans utsagn ha blitt opprettet i 1992/93, noe Helge Sølsnes ikke har dokumentert i denne saken, verken med kjøpsdokumenter eller annet.

Helge Sølsnes henviser også i dette brevet til en kjøpekontrakt mellom disse partene som er datert den 1.8 2001 (denne foreligger heller ikke som dokumentasjon i saken).

Denne kontakten ble inngått 11 mnd senere enn oppstarten av firmaet til Helge Sølsnes "Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Sølsnes 982563143". Dette kan da ikke være en videreføring av Kjersti Klavito Fossen sitt foretak når begge firmaene har eksistert samtidig i nesten 1 år. Perioden vi refererer til er 02.11.2000–01.08.2001.

Ut i fra dokumentasjon som for er forelagt så langt i denne saken, har ikke Helge Sølsnes bevist noen eierskap til foretaksnavnet Pusterommet lenger tilbake enn 02.11.2000. Vi har nå kontaktet noen av de andre selskapene som heter Pusterom eller Pusterommet, og de stiller seg villig til å lage en sameksistensavtale. Denne avtalen innebærer at vi får rettigheter tilbake til 97 eller enda lengre.

Beskyttelse i forhold til varemerke

I følge Varemerkedokumentasjon i denne sak fra patentstyre, står fremdels Kjersti Kavito Fossen som eier av varemerket Pusterommet i Patentstyre sine arkiv. Vi kan ikke se at det foreligger noen bevis (kjøpskontakt) i dette materialet som viser Helge Sølsnes sitt eierskap til dette varemerke. Det er heller ikke lagt frem noen dokument (kjøpskontrakt) som regulerer dette kjøpet.

Vi bestrider således at Helge Sølsnes står som eier av varemerket som består av Logo (form og farge) og Teksten (Pusterommet kroppsterapi og avspenning) – et såkalt figurmerke eller et kombinert merke (546) – i henhold til varemerkebeskyttelsen fra 1997.

Vi bestrider allikevel ikke at denne varemerke registreringen kan tolkes til at Enmannsforetaket Kjersti Kavito Fossen har en enerett i Norge på bruk av logoen dvs. kombinert merke som varemerke i forhold til klasse 42 ift. Patentstyret sin informasjon som er medisinsk og hygienisk behandling.

I forhold til særpreg

§ 3-2. For at et foretaksnavn skal ha vern mot lignende foretaksnavn eller varekjennetegn, må foretaksnavnet oppfylle de krav til særpreg som gjelder etter lov 3. mars 1961 nr. 4 om varemerker § 13.

Pusterommet betyr i følge Norsk illustrert ordbok kunnskapsforlaget: *Anledning til å hvile, Puste på, utsettelse av noe.*

Som tidligere nevnt i denne saken har nå 8 andre firmaer pusterom eller pusterommet som del av sitt navn- dvs. totalt 9 firmaer (vedlegg 1). De fleste er innen helse, og har ligger i næringskode 85149 Andre helsetjenester eller 93.040 massasje helsestudio. Andre helsetjenester er et sekkebegrep som inneholder mange ulike profesjoner som: Homøopati, massasje, kinesiologi, akupunktur, Spa. Fotsoneterapi, naturopati, Healing, Spa terapeut ... Listen er lang.

Allikevel er bransjen/ utdannelsen total ulik for de ulike firmaene: For eksempel en homøopat og en Spa terapeut

Det er i tillegg veldig mange kirker/menigheter i dette landet som bruker ordet Pusterommet i kommersiell markedsføring. Vi legger ved 3 henvisninger til dette. Emanus kirken, Boel misjonskirken, Holmen kirke (se vedlegg 3,4,5). Yahoo er full av treff på menigheter/ kirker/ firmaer som benytter ordet pusterommet (se vedlegg 2).

De bruker begrepet Pusterommet i markedsføringen med hentydning til et sted å hente seg inn, til samtale og meditasjon. Dette på samme måte som Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Søltnes og Pusterommet Spa gjør i sin markedsføring.

Vi mener at begrepet pusterommet brukes i så stor grad i 2005 i forhold til andre helsetjenester at dette begrepet har mistet sitt særpreg, og har ingen beskyttelse av foretaksnavneloven.

Varemerkebeskyttelsen kan således kun si å beskytte selve varemerke i forhold til den bransjetilknytning som de har søkt beskyttelse for. Ikke ordet Pusterom, eller pusterommet generelt i forhold til helse. Det som er viktig å påpeke her er ulikheten mellom alle de bransjer som opererer under sekkebetegnelsen "andre helsetjenester", alt i fra homøopat til Spa terapeut

Om Patentstyre fremdeles mener at foretaksnavnet Pusterommet har særpreg for bransjen, så vil vi under diskuter ulikheten i bransjen mellom Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Søltnes og Pusterommet SPA

I forhold til bransjelikhet/ ulikhet i denne sak

Legger ved pusterommet SPA sin prisliste samt utdrag fra web side (vedlegg 6), samt prislisten og websiden til Pusterommet Helge Søltnes som kom opp for ca 1 mnd siden (vedlegg 7). Vi har lagd følgende oversikt ift. til tjenester og bransjetilknytning.

Pusterommet avspenning og kroppsterapi Helge Søltnes	Pusterommet SPA
Bransjer	Bransjer
<ul style="list-style-type: none"> • Homøopati- • Chakral balansering 	<ul style="list-style-type: none"> • Trening. Yoga, Pilates, Kampkunst-Helsestudio • Fysioterapi, samt massasje

<ul style="list-style-type: none"> • Pulsering • Intuitiv massasje • Samt 4 andre massasjeformer, deriblant klassisk massasje 	<p>Hovedbransje</p> <ul style="list-style-type: none"> • SPA behandlinger som Thalasso, Theloterapi er SPA behandlinger dvs innpakninger med leire, alger samt SPA ansikt • SPA- Badstue/steam o.l.
De har ikke:	Vi har ikke:
<ul style="list-style-type: none"> • Trening • SPA • Hudpleie • Fysioterapi 	<ul style="list-style-type: none"> • Homøopati • Chacral balsering • Intiutiv massasje
<p>Bransjetilknytning:</p> <p>Etter dokumentasjon som ligger på dere web side, samt vedlegg prisliste i dette brev kommer det helt klart at dette firmaet har bransjetilknytningen Naturmedisin.</p> <p>På gule sider ligger de med bransjetilknytning:</p> <p>Hud og kroppspleie, samt under massasje.</p> <p>Vi forstår ikke annet enn at dette med hud kroppspleie ligger inne fra gammelt av, da de ikke har noen form for hudpleie eller kroppspleie på sine prislister eller reklamerer for dette på sine web sider</p>	<p>Bransjetilknytning:</p> <p>Etter dokumentasjon som ligger på dere web side, samt vedlegg prisliste i dette brev kommer det helt klart at vi har bransjetilknytningen.</p> <p>Fysioterapi. SPA og Trening</p> <p>På gule sider ligger vi med bransjetilknytting:</p> <p>Trening, Fysioterapi, Spa Kursteder og hud og kroppspleie.</p>
<p>Formell utdanning</p> <p>Massører og Homøopat- DVS Naturmedisin</p>	<p>Formell krav til utdanning</p> <p>Offentlig godkjent Fysioterapi, Manuell terapi(Osteopati), Fysioterapeut og SPA terapeut /hudpleie. Dvs fysikalsk utdanning</p>

§ 3-3. Foretaksnavn anses i denne lov bare egnet til å forveksles hvis de brukes eller ventes brukt for virksomhet av samme eller lignende slag (bransjelikhet).

Pusterommet SPA har hovedvekt på Fysioterapi som i seg selv er en beskyttet tittel. 80-90 % av omsetningen er Fysioterapi og trening (vedlegg 8). Se vedlegg fra Centrum regnskap. En massør har ikke lov til å utføre Fysioterapi, av denne grunn og kan ergo ikke sies å være i samme bransje. Vi har hovedvekt på Fysioterapi som i seg selv er en beskyttet tittel. – Etter samtale med Tormod Nilsen hos Patentstyre ligger Fysioterapi under kode – Klasse 44, ikke 42, så selve varemerkeregistreringen til Kjersti Klavito Fossen gjelder ikke for denne bransjen. Den viser også forskjellen på bransjene formelt.

Når det gjelder formelle koder på andre helsetjenester i Brønnøysund registeret så er dette kode 85.149 (vedlegg nr 9)

Pusterommet SPA har næringskoden ift. Brønnøysund for terapidelen (fysioterapi 84.142 og koden 85.149 for treningsdelen), vi sender med brev til Brønnøysund om å endre denne til korrekt næringskode som er 93.04 dvs. helsestudiotrening og skjønnhetspleie innenfor SPA 93.020 (vedlegg 10 og 11).

Pusterommet avspenning og kroppsterapi Helge Sølsnes har koden 85.149 for hele dere sortiment av andre helsetjenester både massasje og homøopati.

Patentstyres første vedtak om bransjelikhet og fare for forveksling klages derfor inn. Det å sammenligne en Fysioterapeut med en massør eller homøopat, er som å sammenligne en Ingeniør og elektriker/ rørlegger. Ingeniør og rørleggeren er begge håndverkere, men driver i ulike og bransjer. Det samme gjelder Fysioterapi og homøopati, eller massør.

Begge er helsearbeidere, men de leverer totalt ulike tjenester. Dette er allment kjent, og kan ikke forveksles. Pusterommet i Bergen har ikke noen form for trening (se vedlegg 12 tatt fra deres hjemmeside), så det finnes ingen likheter, eller muligheter for forveksling i så henseende.

Pusterommet kroppsterapi og avspenning har heller ikke noe varemerkebeskyttelse for bransjene: Trening og Fysioterapi

I forhold til Varemerke

Vår logo(figurmerke) er utarbeidet av Popline reklame, det er derfor original og ikke noen kopi.

Varemerke til pusterommet kroppsterapi og avspenning Kjersti Kavito Fossen er totalt andre farger og andre fonttyper. Som tidligere så motstrider vi heller ikke dette varemerke, men ønsker bevis på at det er Helge Sølsnes som eier dette varemerke.

Varemerkeregistreringen til pusterommet kroppsterapi og avspenning ved Kjersti Kavito Fossen gjelder ikke for bransjene fysioterapi og Trening og har ingen presidents i denne bransjen."

I sin imøtegåelse av 29. september 2005 uttaler Helge Sølsnes:

"Først i tid – best rett

Skari trekker i tvil mine rettigheter til navnet Pusterommet og stiller spørsmål om dato for opprettelse og overdragelse. Jeg skal i det følgende forklare og dokumentere dette.

Jeg overtok Pusterommet, inkludert rettighetene til navnet 1.8.2001. Kopi av kjøpekontrakten ligger ved som dokumentasjon.

Etter opplysning fra Brønnøysundsregisteret måtte enkeltpersonsforetaket "Pusterommet kroppsterapi og avspenning Kjersti Fossen" først meldes opphørt, før jeg kunne overta navnet. Deretter ble navnet på mitt enkeltpersonsforetak, reg. nr. 982 563 143, endret. Datoen 2.11.2000 er altså registreringsdatoen for mitt enkeltpersonsforetak, mens navneendringen skjedde høsten 2001.

Med henvisning til kjøpekontrakten der det er avtalt at jeg overtar navnet, lokalene, telefonnummeret, klientregisteret med mer, kan det ikke trekkes i tvil at dette er en videreføring av firmaet Pusterommet kroppsterapi og avspenning.

Denne saken gjelder forholdet til Pusterommet SPA v/ Skari som ble etablert 28.7.2004 mens jeg overtok Pusterommet kroppsterapi og avspenning 1.8.2001. Det kan derfor ikke være noen tvil om hvem av oss som først tok i bruk dette navnet.

I forhold til andre firma som har tatt i bruk navnet, vil vi om nødvendig kunne dokumentere bruk helt tilbake til 1992/93. Dette er noe jeg vil komme tilbake til etter at denne saken er avsluttet.

Beskyttelse i forhold til varemerke

Bekreftelse på overtagelse av retten til varemerket ble oversendt Patentstyret 5.6.2005.

Forhold til særpreg

Det kan ikke hevdes at "Pusterommet" har mistet karakteren av særmerke, jfr. § 25.

Pusterommet kan ikke sies å ha blitt en alminnelig betegnelse på velværebehandling, helsemessig behandling og lignende på samme måte som for eksempel "Dekkhotell" er blitt det innenfor en annen bransje.

Som Skari påpeker brukes "pusterom" også som betegnelse på tiltak innenfor andre "bransjer". På internett finnes blant annet dette:

Pusterommet – en idébank mot mobbing – i bruk i skoleverket

Pusterommet – en spalte i en publikasjon utgitt av SINTEF

Pusterommet – et sangkor i en kirke i Telemark

Pusterommet – benyttes av flere kirkesamfunn som betegnelse på forskjellige tiltak

Dette viser at betegnelsen pusterommet er naturlig også innenfor andre bransjer, selv om det her ikke er snakk om foretaksnavn så vidt jeg kjenner til. Dette svekker ikke Pusterommets særpreg for den bransje vi tilhører.

Forhold til bransje

§ 3-3 Foretaksnavneloven. Foretaksnavn anses i denne lov bare egnet til å forveksles hvis de brukes eller ventes brukt for virksomhet av samme eller lignende slag (bransjelikhet).

Det er i dag svært vanlig å etablere sentre som har et variert utvalg av helsetjenester, sykdomsforebyggende tjenester, velværebehandlinger med mer. Det finnes mange forskjellige kombinasjoner innenfor områdene hud- og kroppspleie, SPA-behandlinger, solarium, slankebehandling, healing, fotpleie, soneterapi, akupunktur, homøopati, massasje, aromaterapi, fysioterapi, manuell terapi, naprapati, kiropraktikk, treningscenter, yoga, meditasjon, pilates, svømmebasseng, ernæringsveiledning, qi gong med mer.

Dette finnes det et utall av eksempler på "gule sider" som viser de forskjelligste kombinasjoner. Dette er altså tjenester som hører naturlig sammen og som kundene oppfatter som samme bransje. Pusterommet i Oslo er selv et meget godt eksempel på dette.

Pusterommet i Bergen driver i dag innenfor et noe begrenset felt, men en naturlig utvidelse vil være hudpleie, trening, fysioterapi i tillegg til andre alternative terapier. Det kan nevnes at vår forrige daglige leder var fysioterapeut og kombinerte sin kompetanse på det området med alternative teknikker.

Vi har hatt mange henvendelser fra kunder som ønsker å bestille SPA behandling etter å ha lest om dette på Pusterommet Oslo sin internettside. Tilsvarende har flere av våre kunder spurt om vår avdeling i Oslo !

Jeg mener det er åpenbar bransjelikhet og stor mulighet for forveksling."

I sitt tilsvarende av 25. oktober 2005, som i det vesentlige samsvarer med klagen, uttaler Skari:

""Først i tid er best i rett" er som kjent et allment kjennetegnsrettslig prinsipp som følge av varemerkeloven og lagt til grunn for Patentstyre sin avgjørelse i denne saken. Som også Patentstyret diskuterer, så gjelder dette kun gjelder på identisk foretaksnavn i følge § 7. For å ha vern for foretaksnavnet utover identisk, må foretaksnavnet oppfylle varemerkelovens krav til særpreg, jf. [foretaksnavneloven § 3-2](#) første ledd jf. [varemerkeloven § 13](#) noe som kommer frem i den avgjørelsen patentstyre har tatt fra den 14.3 2005.

Ut i fra dokumentasjon som for er forelagt så langt i denne saken, mener vi følgende:

I forhold til særpreg

§ 3-2. For at et foretaksnavn skal ha vern mot lignende foretaksnavn eller varekjennetegn, må foretaksnavnet oppfylle de krav til særpreg som gjelder etter lov 3. mars 1961 nr. 4 om varemerker § 13.

Pusterommet betyr i følge Norsk illustrert ordbok kunnskapsforlaget: *Anledning til å hvile, Puste på, utsettelse av noe.*

Som tidligere nevnt i denne saken har nå 8 andre firmaer pusterom eller pusterommet som del av sitt navn- dvs. totalt 9 firmaer (vedlegg 1). De fleste er innen helse, og har ligger i næringskode 85149 Andre helsetjenester eller 93.040 massasje helsestudio. Andre helsetjenester er et sekkebegrep som inneholder mange ulike profesjoner som: Homøopati, massasje, kinesiologi, akupunktur, Spa. Fotsoneterapi, naturopati, Healing, Spa terapeut ... Listen er lang.

Allikevel er bransjen/ utdannelsen total ulik for de ulike firmaene: For eksempel en homøopat og en Spa terapeut

Det er i tillegg veldig mange kirker/menigheter og helseinstitusjoner i dette landet som bruker ordet Pusterommet i kommersiell markedsføring. Vi har tidligere lagt ved 3 henvisninger til dette. Emanus kirken, Boel misjonskirken, Holmen kirke. Yahoo er full av treff på menigheter / kirker/ firmaer som benytter ordet pusterommet i kommersiell markedsføring inne bransjen helse.(se vedlegg 1 (10 sider) på google (søkemotor) som viser hvor utbredt bruken av Pusterommet er rundt helse og liv.

I tillegg viser google treff på pusterom på over 49500 sider, samt Kvasir får treff på ca 20 000 sider. Dette beviser at dette ordet ikke har særpreg, det er et alminnelig uttrykk rundt helse. Se gul understreking.

Alle med gul understrekning bruker begrepet Pusterom i markedsføringen med hentydning til et sted å hente seg inn, til samtale og meditasjon. Til refleksjon, Dette på samme måte som Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Søsnes og Pusterommet Spa gjør i sin markedsføring.

Vi mener at begrepet pusterom og Pusterommet brukes i så stor grad i 2005 i forhold til andre helsetjenester at dette begrepet har mistet sitt særpreg, og har ingen beskyttelse av foretaksnavneloven.

Varemerkebeskyttelsen kan således kun si å beskytte selve varemerke i forhold til den bransjetilknytning som de har søkt beskyttelse for. Ikke ordet Pusterom, eller pusterommet generelt i forhold til helse. Det som er viktig å påpeke her er ulikheten mellom alle de bransjer som opererer under sekkebetegnelsen "andre helsetjenester", alt i fra homøopat til Spa terapeut

Om Patentstyre fremdeles mener at foretaksnavnet Pusterommet har særpreg for bransjen, så vil vi under diskuter ulikheten i bransjen mellom Pusterommet kroppsterapi og avspenning Helge Søsnes og Pusterommet SPA

I forhold til bransjelikhet/ ulikhet i denne sak

Legger ved pusterommet SPA sin prisliste samt utdrag fra web side (vedlegg 6), samt prislisten og websiden til Pusterommet Helge Søsnes som kom opp for ca 1 mnd siden (vedlegg 7). Vi har lagd følgende oversikt ift. til tjenester og bransjetilknytning.

Pusterommet avspenning og kroppsterapi Helge Søsnes Geografi <ul style="list-style-type: none"> • Bergen 	Pusterommet SPA <ul style="list-style-type: none"> • Oslo
Bransjer	Bransjer
<ul style="list-style-type: none"> • Homøopati- • Chakral balansering • Pulsering • Intuitiv massasje • Samt 4 andre massasjeformer, deriblant klassisk massasje 	<ul style="list-style-type: none"> • Trening. Yoga, Pilates, Kampkunst- Helsestudio • Fysioterapi, samt massasje Hovedbransje • SPA behandlinger som Thalasso, Theloterapi er SPA behandlinger dvs innpakninger med leire, alger samt SPA ansikt • SPA- Badstue/steam o.l.
De har ikke:	Vi har ikke:
<ul style="list-style-type: none"> • Trening • SPA • Hudpleie • Fysioterapi 	<ul style="list-style-type: none"> • Homøopati • Chacral balsering • Intiutiv massasje
Bransjetilknytning: Etter dokumentasjon som ligger på dere web side, samt vedlegg prisliste i dette brev kommer det helt klart at dette firmaet har bransjetilknytningen Naturmedisin .	Bransjetilknytning: Etter dokumentasjon som ligger på dere web side, samt vedlegg prisliste i dette brev kommer det helt klart at vi har bransjetilknytningen. Fysioterapi. SPA og Trening

<p>På gule sider ligger de med bransjetilknytning:</p> <p>Hud og kroppspleie, samt under massasje.</p> <p>Vi forstår ikke annet enn at dette med hud kroppspleie ligger inne fra gammelt av, da de ikke har noen form for hudpleie eller kroppspleie på sine prislister eller reklamerer for dette på sine web sider</p>	<p>På gule sider ligger vi med bransjetilknytting:</p> <p>Trening, Fysioterapi, Spa Kursteder og hud og kroppspleie.</p>
<p>Formell utdannelse</p> <p>Massører og Homøopat- DVS Naturmedisin</p>	<p>Formell krav til utdannelse</p> <p>Offentlig godkjent Fysioterapi, Manuell terapi(Osteopati), Fysioterapeut og SPA terapeut /hudpleie. Dvs fysikalsk utdannelse</p>

§ 3-3. Foretaksnavn anses i denne lov bare egnet til å forveksles hvis de brukes eller ventes brukt for virksomhet av samme eller lignende slag (bransjelikhet).

Pusterommet SPA har hovedvekt på Fysioterapi som i seg selv er en beskyttet tittel. 80-90 % av omsetningen er Fysioterapi og trening (vedlegg 8). Se vedlegg fra Centrum regnskap. En natur terapeut har ikke lov til å utføre Fysioterapi, av denne grunn og kan ergo ikke sies å være i samme bransje. Vi har hovedvekt på Fysioterapi som i seg selv er en beskyttet tittel. – Etter samtale med Tormod Nilsen hos Patentstyre ligger Fysioterapi under kode – Klasse 44, ikke 42, så selve varemerkeregistreringen til Kjersti Klavito Fossen gjelder ikke for denne bransjen. Den viser også forskjellen på bransjene formelt.

Når det gjelder formelle koder på andre helsetjenester i Brønnøysund registeret så er dette kode 85.149 (vedlegg nr 9 fra tidligere)

Pusterommet SPA har næringskoden ift. Brønnøysund for terapidelen (fysioterapi 84.142 og koden 85.149 for treningsdelen), vi sender med brev til Brønnøysund om å endre denne til korrekt næringskode som er 93.04 dvs helsestudiotrening og skjønnhetspleie innenfor SPA 93.020 (vedlegg 10 og 11 fra tidligere)).

Pusterommet avspenning og kroppsterapi Helge Sølsnes har koden 85.149 for hele dere sortiment av andre helsetjenester både massasje og homøopati.

Patentstyres første vedtak om bransjelikhet og fare for forveksling klages derfor inn. Det å sammenligne en Fysioterapeut med en massør eller homøopat, er som å sammenligne en Ingeniør og elektriker/ rørlegger. Ingeniør og rørleggeren er begge håndverkere, men driver i ulike og bransjer. Det samme gjelder Fysioterapi og homøopati, eller massør.

Begge er helsearbeidere, men de leverer totalt ulike tjenester. Dette er allment kjent, og kan ikke forveksles. Pusterommet i Bergen har ikke noen form for trening (se vedlegg 12 tatt fra deres hjemmeside), så det finnes ingen likheter, eller muligheter for forveksling i så henseende.

Pusterommet kroppsterapi og avspenning har heller ikke noe varemerkebeskyttelse for bransjene: Trening og Fysioterapi

I forhold til Varemerke

Vår logo(figurmerke) er utarbeidet av Popline reklame, det er derfor original og ikke noen kopi.

Varemerke til pusterommet kroppsterapi og avspenning Kjersti Kavito Fossen nå Helge Søsnes er totalt andre farger og andre fonttyper. Som tidligere så motstrider vi heller ikke dette varemerke.

Varemerkeregistreringen til pusterommet kroppsterapi og avspenning ved Kjersti Kavito Fossen nå eid av Helge Søsnes gjelder ikke for bransjene fysioterapi og Trening og har ingen presidents i dette tilfellet."

I sitt sluttinnlegg, datert 9. november 2005, uttaler Helge Søsnes:

"Jeg kan ikke se at det er fremkommet noe nytt i Skaris tilsvaer, og har derfor ikke noen ytterligere kommentarer i saken."

Annen avdeling skal uttale:

Annen avdeling er kommet til samme resultat som 1. avdeling.

Det kombinerte varemerket i farger med teksten PUSTEROMMET som dominant ble registrert 13. november 1997 etter søknad inngitt av PUSTEROMMET KROPPSTERAPI OG AVSPENNING v/ Kjersti Kavito Fossen 28. januar 1997, for tjenestene medisinsk og hygienisk behandling og skjønnhetspleie, i klasse 42 (nå klasse 44). Kjersti Fossen overtok foretaket i 1997 og overdro det til Helge Søsnes sommeren 2001. Det foreligger ikke noen skriftlig avtale mellom Fossen og Søsnes om rettighetene til varemerket, men det er nå fremlagt en erklæring fra Devika Kjersti Fossen datert 20. juni 2005, der det bekreftes at Helge Søsnes overtok rettighetene til varemerket for Pusterommet i forbindelse med overdragelsen av virksomheten til ham.

Det foretak Pusterommet som ledes av Alexander Skari er registrert i Enhetsregisteret 28. juli 2004 og i Foretaksregisteret samme dag. Det er ikke påberopt tidligere bruk av dette foretaksnavnet, og det må legges til grunn at Søsnes har en eldre rett til navnet enn Skaris foretak.

Skaris foretak Pusterommet er registrert med bransjeangivelsene fysioterapitjenester og andre helsetjenester. Søsnes varemerkeregistrering gjelder som nevnt for medisinsk og hygienisk

behandling. At det foreligger bransjelikhet/tjenestelikhet kan etter 2. avdelings oppfatning ikke være tvilsomt.

Det synes som om uttrykket "pusterommet" er blitt populært, og det kan nok foreligge en viss utvanning av dette i utgangspunktet klart distinktive kjennetegnselementet. Annen avdeling kan imidlertid ikke se at det i dagens situasjon er grunnlag for å anta at distinktiviteten er tapt eller vesentlig svekket. Det må innebære at Pusterommet fortsatt er det klart dominerende element i Sølsnes' varemerke, og dermed vil være det kjennetegnselementet som gjennomsnittsforbrukeren vil feste seg ved og huske. Under disse omstendigheter vil kjennetegnene måtte anses egnet til forveksling, iallfall i form av indirekte forveksling, ved at gjennomsnittsforbrukeren feilaktig vil tro at det eksisterer en kommersiell forbindelse mellom foretakene.

Om også Sølsnes foretaksnavn stenger for bruk av Skaris foretaksnavn er det da ikke nødvendig for 2. avdeling å gå inn på.

Det avsies slik

kjennelse:

Første avdelings avgjørelse stadfestes.

Birger Stuevold Lassen (sign.)

Tove Aas Helge (sign.)

Are Stenvik (sign.)



Karin Otterbeck