

Zaak T-305/04

Eden SARL

tegen

**Bureau voor harmonisatie binnen de interne markt
(merken, tekeningen en modellen) (BHIM)**

„Gemeenschapsmerk — Geurmerk Geur van rijpe aardbei — Absolute weigering-
sgrond — Teken dat niet vatbaar is voor grafische voorstelling — Artikel 7, lid 1,
sub a, van verordening (EG) nr. 40/94”

Arrest van het Gerecht (Derde kamer) van 27 oktober 2005 II - 4708

Samenvatting van het arrest

1. *Gemeenschapsmerk — Definitie en verkrijging van gemeenschapsmerk — Tekens die merk kunnen vormen — Tekens die niet visueel waarneembaar zijn — Daaronder begrepen — Voorwaarde — Tekens die vatbaar zijn voor grafische voorstelling — Geurtekens (Verordening nr. 40/94 van de Raad, art. 4)*

2. *Gemeenschapsmerk — Definitie en verkrijging van gemeenschapsmerk — Absolute weigeringsgronden — Tekens die geen merk kunnen vormen — Geurtekens — Geur van rijpe aardbei*

(Verordening nr. 40/94 van de Raad, art. 4 en 7, lid 1, sub a)

1. Artikel 4 van verordening nr. 40/94 inzake het gemeenschapsmerk moet aldus worden uitgelegd dat een teken dat als zodanig niet visueel waarneembaar is, een merk kan vormen, op voorwaarde dat het vatbaar is voor grafische voorstelling, inzonderheid door middel van figuren, lijnen of lettertekens, en die voorstelling duidelijk, nauwkeurig, als zodanig volledig, gemakkelijk toegankelijk, begrijpelijk, duurzaam en objectief is. De grafische voorstelling van een teken moet mogelijk maken dat dit teken nauwkeurig kan worden geïdentificeerd teneinde de goede werking van het stelsel van inschrijving van de merken te waarborgen. Bijgevolg mogen de voorwaarden voor een geldige grafische voorstelling niet worden gewijzigd of versoepeld om de inschrijving te vergemakkelijken van tekens waarvan de aard de grafische voorstelling bemoeilijkt.

worden beschreven op een wijze die voldoet aan alle voorwaarden van artikel 4 van verordening nr. 40/94.

(cf. punten 24, 25, 28, 39)

2. Een niet visueel waarneembaar geurteken dat wordt beschreven met de woorden „geur van een rijpe aardbei” en vergezeld gaat van de afbeelding in kleur van een rijpe aardbei, kan geen gemeenschapsmerk vormen in de zin van de artikelen 4 en 7, lid 1, sub a, van verordening nr. 40/94, omdat het niet grafisch is voorgesteld.

Wat geuren betreft, kan niet worden uitgesloten dat een dergelijk teken kan

Aangezien de beschrijving „geur van een rijpe aardbei” betrekking kan hebben op verschillende aardbeienvariëteiten en dus op een aantal verschillende geuren, is zij immers eenduidig noch nauwkeurig, en sluit zij niet elke subjectieve factor bij de identificatie en waarneming van het geclaimde teken uit.

Voorts stelt de afbeelding van een aardbei slechts de vrucht voor die beweerdelijk dezelfde geur voortbrengt als het betrokken geurteken, en niet de geclaimde geur, zodat deze afbeelding geen grafische voorstelling van het geurteken vormt. Aangezien aardbeien, of minstens bepaalde variëteiten van aardbeien, een verschillende geur hebben naar gelang van de variëteit, is het bovendien op basis van de afbeelding van een aardbei zonder specificatie van de variëteit niet mogelijk, de geclaimde geur duidelijk en nauwkeurig te identificeren.

slotte daaraan evenmin voldaan door de combinatie ervan, en minstens één van de elementen van de voorstelling moet voldoen aan alle voorwaarden. Aangezien de beschrijving en de afbeelding van een rijpe aardbei niet voldoen aan de vereisten van grafische voorstelling, vormt de combinatie ervan dus evenmin een geldige grafische voorstelling.

Wanneer elk voorstellingsmiddel afzonderlijk niet aan de vereisten van grafische voorstelling voldoet, wordt ten

(cf. punten 33, 40, 41, 45)