



ØSTRE LANDSRET
DOM
afsagt den 30. juni 2021

Sag BS-17723/2020-OLR
(10. afdeling)

Quick Fire ApS
(advokat Finn Dyhre Hansen)

mod

Burner International A/S
(advokat Thomas Munk Rasmussen)

Sø- og Handelsretten har den 15. april 2020 afsagt dom i 1. instans (sag BS-50854/2018-SHR).

Landsdommerne Katja Høegh, Malou Kragh Halling og Nicolai Uggerhøj-Winther har deltaget i ankesagens afgørelse.

Påstande

Appellanten, Quick Fire ApS, har gentaget sine påstande for Sø- og Handelsretten, dog med en nedsættelse af beløbet i påstand 4, som følger:

- Påstand 1: Burner International A/S forbydes at anvende logoet afbildet i bilag 1.
- Påstand 2: Burner International A/S forbydes at producere, markedsføre og distribuere produkter, som er påført logoet vist i bilag 1.
- Påstand 3: Burner International A/S tilpligtes for egen regning at tilbagekalde distribuerede eksemplarer af de produkter, som er påført logoet vist i bilag 1, samt de ved bilag 2 viste produkter.

Påstand 4: Burner International A/S tilpligtes at betale 500.000 kr. til Quick Fire ApS med tillæg af procesrente fra sagens anlæg.

Indstævnte, Burner International A/S, har påstået dommen stadfæstet, subsidiært for så vidt angår påstand 4 frifindelse mod betaling af et af retten fastsat mindre beløb.

Supplerende sagsfremstilling

Til støtte for, at "QUICKFIRE"-logoet som vist i bilag 1 har været brugt vedvarende som varemærke efter 2015, hvor der ubestridt er sket salg til Lidl af produkter med logoet, har Quick Fire ApS ("Quick Fire") henvist til følgende, hvoraf hovedparten først er fremlagt for landsretten:

- Fotos af Firehøje Tennisafdelings julekalendere i perioden 2012 - 2019, som viser "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1, fakturaer og breve om Quick Fires betaling til tennisafdelingen desangående, fakturaer udstedt af Firehøje IF Håndbold til Quick Fire i 2016-2017 og 2019 om annoncer i Firehøje Lotto samt annonce visende produkt med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 i materiale om Firehøjens julelotteri i 2019 og udateret udskrift af tennisafdelingens hjemmeside, hvor "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 ses under angivelse af sponsorer.
- Fakturaer fra Quick Fire af 6. februar og 12. maj 2015 stilet til Dagli Brugsen i Bredsten, som det er oplyst er påtrykt det "tynde" logo, der ser ud som følger:



øverst i fakturaen, uagtet de fremlagte kopier viser "QUICKFIRE"-logoet som i bilag 1 som følger:



- Fakturaer stilet til Termatech A/S ("Termatech") i årene 2016 - 2020 vedrørende "QF (EU) 75 stk. ..." , hvoraf faktura af 13. januar, 8. februar, 30. maj, 16. november og 25. november 2016 er påtrykt det "tynde" "QUICK FIRE"-logo, mens de efterfølgende fakturaer fra og med faktura af 27. ja-

nuar 2017 er påtrykt et "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1. Alle fakturaer indtil 2020 angiver en leveringsadresse i Neumünster i Tyskland.

- Udskrift fra Termatechs forhandlerhjemmeside (udateret) som blandt andet viser et "QUICKFIRE"-produkt, som følger:



Optændere QuickFire

Varenummer: 43-500



- Fakturaer stilet til Jydepejsen A/S ("Jydepejsen") vedrørende "Quickfire 75 stk...."/"QF (EU) 75 stk. ...", hvori det ovenfor viste "tynde" "QUICK FIRE"-logo er anvendt på faktura af 7. september 2016, og "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 fra og med faktura af 19. januar 2017 frem til og med faktura af 30. september 2020.
- Julekort fra 2016 fra Quick Fire med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 .
- To udskrifter fra Quick Fire's hjemmeside (udaterede) som viser "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 og faktura stilet til Quick Fire fra Wunderly af 4. januar 2016 om "Ny hjemmeside for Quickfire.dk ..."
- Bestillingsseddel om oprettelse af ordre hos grafisk designer Tanja Andersen den 24. november 2016 og faktura af 10. januar 2017 vedrørende vejskilt fra Bildeko.dk angående print mv. til eksisterende skilteplader og udateret foto af skilt ved en vej med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 og adresseangivelse på Quick Fire.

- Faktura af 20. februar 2017 fra Grapha til Quick Fire angående direktør Jørn Waldeiers visitkort, som vises med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1.
- Fakturaer stilet til Skorstensfejermester Årslev v/Martin Holm Andersen af 30. maj og 20. december 2017 vedrørende "QF (EU) 400 + 100 Combi kasse" med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1.
- Faktura fra Quick Fire stilet til Skorstensfejermester Svendborg v/Steffen Norgreen af 8. december 2017 vedrørende "Quickfire Glasrens ..." med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1.
- Fakturaer fra Quick Fire stilet til Hedepejs af 4. maj 2018 og 12. august 2019 vedrørende "QF (EU) 75 stk. ..." med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1.
- Fakturaer stilet til Schou Company A/S af 5. november 2018 og 26. november 2019 samt af 12. oktober 2020 vedrørende blandt andet "Quickfire 100 stk. 75 stk. ..." og "Quickfire 400 + 100 Combi kasse" med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 på de to førstnævnte fakturaer og intet logo på den sidstnævnte (efter det oplyste som følge af en flette/printerfejl). De to første fakturaer angiver en leveringsadresse i Norge.
- Fakturaer fra Quick Fire af 6. februar og 27. november 2019 stilet til Dagli Brugsen Ødsted med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1.
- Udateret foto af en hjertestarter med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 og faktura af 28. november 2019 stilet til Quick Fire vedrørende støtte til hjertestarter.
- Faktura stilet til Normal A/S af 12. oktober 2020 vedrørende "Quickfire 80 pcs 5 gram" uden logo øverst på fakturaen (efter det oplyste som følge af en flette/printerfejl).

Quick Fire har anført, at virksomheden pr. 1. januar 2017 skiftede fra at bruge det "tynde" logo til "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 på alle fakturaer, men at virksomheden allerede i 2015 havde skiftet logo på produkterne, hvorfor fakturaer fra 2016 med det "tynde" logo angår produkter, som har været mærket med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1. Quick Fire har i den forbindelse henvist til faktura af 29. januar 2015 stilet til Lidl, som er påtrykt det "tynde" logo.

Det fremgår af et brev fra WIPO af 12. januar 2021 til en serbisk advokat, at der er sket international registrering af "QUICKFIRE" som varemærke. Det fremgår blandt andet ikke, for hvilke klasser mærket er registreret.

Der er enighed om, at Quick Fire i 2018 har fået produceret varer med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 og eksporteret disse til en amerikansk kunde, hvilket gav anledning til brevvekslingen nævnt i Sø- og Handelsrettens dom med en amerikansk advokat for indehaveren af det i USA registrerede "QUICKFIRE"-varemærke.

Der er ligeledes enighed om, at Burner efterfølgende har produceret tilsvarende produkter med "QUICKFIRE"-logo som i bilag 1 og solgt disse til den samme amerikanske kunde – hvilket har givet anledning til denne sag.

Det er omtvistet om Burner, som anført af virksomheden, er ophørt med at anvende "QUICKFIRE"-logoet som vist i bilag 1 i sommeren 2018, eller om brugen heraf er fortsat frem til nu og fortsat pågår i forbindelse med det salg af optændingsprodukter til den amerikanske kunde, som Burner ubestridt fortsat foretager.

I de fakturaer, som Burner som nævnt i Sø- og Handelsrettens dom har fremlagt, er det med lyserød markering angivet, hvilke af de heri anførte varer, som Burner anerkender har været påført "QUICKFIRE"-logoet som vist i bilag 1.

Der er af Quick Fire fremlagt en opdateret liste over de skibsbefragtninger til USA, som Burner har foretaget.

Burner har fremlagt en erklæring af 1. juni 2021 fra Marc Portney, som oplyser at være grundlægger og ejer af Jam Distribution Services, der er ejer af det amerikanske registrerede varemærke "QUICKFIRE". Det oplyses endvidere, at Jam Distribution Services tidligere har købt produkter under varemærket "QUICKFIRE" fra Global Source Infrastructure Partners (Quick Fire og senere Burners amerikanske kunde), men at Jam Distribution Services fra november 2019 i stedet har bestilt og købt produkter mærket med varemærket "QUICKSURVIVE" hos Global Source Infrastructure Partners. Det fremgår tillige, at Jam Distribution Services fortsat anvender sit registrerede varemærke "QUICKFIRE" i USA, men at det ikke er Global Source Infrastructure Partners, som mærker, etiketterer og pakker de produkter, som sælges under dette varemærke.

Der er forevist eksempler på "QUICKFIRE"-mærkede produkter med logo i forskellige udformninger, herunder som vist i bilag 1, samt optændingsprodukter med anden mærkning, blandt andet "QUICKSURVIVE" og "TT FIRE".

Forklaringer

Jørn Waldeier og Nicolai Gerts har afgivet supplerende forklaring. Søren Toft har endvidere afgivet forklaring.

Jørn Waldeier har forklaret, at Quick Fires optændingsposer vejer 7 gram og ikke 20 gram som anført i Sø- og Handelsrettens gengivelse af hans forklaring. Burners vejer 5 gram. Quick Fire har fået registreret "QUICKFIRE" internationalt som varemærke, jf. WIPO's brev herom. Ansøgningen blev indsendt i august 2018. Den blev indgivet i Serbien, hvor Quick Fires produktionsfacilitet ligger. Forretningsgangen er, at varerne produceres og pakkes i Serbien og herefter transporteres til virksomhedens lager i Danmark, hvorfra de distribueres til danske og udenlandske kunder. Også efter at de i 2015 havde skiftet logo til det, som vises i bilag 1, anvendte de i Quick Fire det printerpapir, der var påtrykt det gamle "tynde" logo til at udskrive fakturaer. De gjorde det kun for at bruge papiret op. Efter den forrige retssag mod Burner blev de opmærksomme på, at det var vigtigt kun at bruge det gældende varemærke, og gik derfor fra den 1. januar 2017 over til kun at bruge det nye logo på fakturaerne. De produkter, der er leveret til blandt andre Termatech i 2016, har været mærket med det nye logo vist i bilag 1, selvom fakturaerne bærer det "tynde" logo. Det kan man se, fordi der står "QF (EU)", hvilket er produkter mærket med det nye logo. Første gang det nye logo blev brugt på produkter, der blev solgt i Danmark, var ved salget til Lidl i begyndelsen af 2015. Quick Fire sælger ud over optænding også glasrens og handsker påført logoet i bilag 1 og er også for nyligt begyndt at sælge lightere med samme logo. Han kan dog ikke udelukke, at der har været solgt nogle restpartier af Quick Fire-produkter med det gamle "tynde" logo, eller at der fortsat er gamle produkter i nogle butikker.

Der er stadig produkter med "QUICKFIRE"-logo som vist i bilag 1 på markedet i USA. Det har han kunnet konstatere på Amazon, hvor han har bestilt et sådant produkt. Han kunne se, at det var fremstillet af Burner på grund af den måde, poserne er produceret på. Den amerikanske varemærkesag forventes afgjort i august i år. Den er blevet forsinket blandt andet på grund af Corona.

Den seneste shippingliste viser, at Burner fortsat sælger til USA, og det må efter beskrivelsen i listen være "QUICKFIRE"-produkter. Tolddokumenter - som shippinglisten - tager af kontrollens udgangspunkt i de underliggende fakturaer og skal svare til indholdet heri. Burners tre forsendelser i maj i år er på i alt ca. 3 tons, dvs. omkring 6 mio. poser, hvoraf nogle er benævnt Quicksurvivor og andre Quickfire. Quick Fire havde en stor fortjeneste på det amerikanske marked, hvor priserne er langt højere på optændingsprodukter end i Danmark, jf. de fremlagte Quick Fire-fakturaer om salg til den amerikanske kunde.

"QUICKFIRE"-logoet vist i bilag 1 har været brugt på blandt andet produkter solgt til Termatech, som har været kunde siden 2006. De første år blev produkterne til Termatech "private label"-mærket med "TT FIRE", som man kan se af et af de af modparten foreviste produkter. Termatech gik siden over til at købe Quick Fires " eget label"-produkt først med det "tynde" logo og siden med "QUICKFIRE"-logoet i bilag 1, fordi Quick Fires eget label-produkter altid er på

lager hos Quick Fire og kan købes i mindre kvanta, end når der fremstilles under private label. På fakturaerne til Termatech i 2016 er der anvendt det gamle "tynde" logo, men de solgte produkter har som forklaret været med det nye "QUICKFIRE"-logo vist i bilag 1.

Jydepejsen sælger optændingsprodukter mærket med "QUICKFIRE"-logoet til sine forhandlere af brændeovne i Danmark. Jydepejsen fik oprindeligt også produceret under et eget label "Jydepejsen", men gik ligesom Termatech over til at købe "QUICKFIRE"-produkterne. Også for deres vedkommende blev der anvendt det "tynde" logo på fakturaen fra 2016, selvom de solgte produkter var med det nye logo som vist i bilag 1. Produkterne solgt i Lidl har ikke været på markedet efter 2016. Schou Company A/S er Danmarks største isenkramgrossist. Fakturaen af 5. november 2018 angår som man kan se en leveringsadresse i Norge, , men det er muligt, at Schou Company A/S, som leverer til mange byggekæder i Danmark, har sendt (nogle af) varerne til Danmark.

Firehøje Tennisafdeling er den lokale sportsklub, som Quick Fire har støttet fast med sponsorater siden 2012, og i den forbindelse er det nye logo vist i bilag 1 anvendt i Tennisafdelingens julekalender fra det tidspunkt. Quick Fires hjemmeside har været med "QUICKFIRE"-logo som vist i bilag 1 fra 2016. Skiltet med "QUICKFIRE"-logo som bilag 1 er sat op ved virksomhedens adresse omkring årsskiftet 2016/2017. "QUICKFIRE"-logoet vist i bilag 1 har været brugt i Danmark siden 2015, og det har Quick Fire tænkt sig at fortsætte med.

Quick Fire fik kontakt med den amerikanske kunde i 2015. Samarbejdet ophørte, fordi kunden snød dem og i 2018 ikke ville betale Quick Fires fakturaer. Quick Fire opsagde derfor samarbejdet. Det er rigtigt, som han har forklaret i Sø- og Handelsretten, at de i Quick Fire siden 2015 ikke har brugt andre logoer end "QUICKFIRE"-logoet i bilag 1 – dette gælder dog kun på produkterne. Som forklaret var det således først i 2017, at de skiftede faktura/brevpapir og ophørte med at bruge det "tynde" logo der, og hjemmesiden blev også først ændret ved årsskiftet 2016/2017. Han kan ikke sige, hvornår de ophørte med at sælge produkter med det "tynde" "QUICK FIRE"/"QUICKFIRE"-logo i de forskellige varianter, der har været på markedet. Man kan næppe længere finde dem på det danske marked, og hvis man kan, er der som nævnt tale om restpartier. Det nye logo vist i bilag 1 har i forhold til Firehøje Tennisafdeling været brugt allerede i 2012, dvs. samtidig med at produkter med det "tynde" logo har været i handelen. Nogle af de af modparten fremviste/fremlagte eksempler på produkter med andre logoer end som vist i bilag 1 er solgt til udlandet. At man på VVS-eksperten.dk i 2020 kan finde et produkt med en variant af det "tynde" logo skyldes, at det er et gammelt foto – og hvis det er en vare, VVS-eksperten faktisk har på lager med dette logo, må det være en rest. Det samme gælder fotoet på Hedepejs.dk. Hedepejs er en af Quick Fires kunder. Det er helt sikkert, at fakturaerne til Hedepejs angår produkter med det nye logo i bilag 1, for pro-

duktet er angivet som "QF (EU)". Quick Fire er ikke herre over, hvordan og hvornår Hedepejs opdaterer sin hjemmeside med nye produktbilleder. De foreviste fotos på fyr-selv.dk af poser med "QuickFire"-logo som sort tryk på klare poser viser ikke, hvordan poserne ser ud nu. De ser anderledes ud i dag. Det viste er gamle rester. Det er rigtigt, at der på Quick Fires hjemmeside også kan ses "QUICKFIRE"-logo som sort på hvid baggrund. Når der er brugt mange forskellige logoer, skyldes det, at der har været en proces med at få firmaprofilen på plads. Han kan godt huske, at han i Sø og Handelsretten besvarede et spørgsmål om kunder i Danmark og omsætning vedrørende produkter med logoet i bilag 1 med, at han ikke kunne huske det nærmere. Han svarede sådan af konkurrencehensyn, da han ikke ønskede at give Burner indsigt heri. Quick Fire sælger ikke til kæder som Bygma, Bauhaus o.lign. Det er muligt, at man kan finde produkter fra Quick Fire med virksomhedens logo på markedet til lave tilbudspriser som vist på nogle af de fremlagte fotos. Quick Fire kan ikke bestemme, hvad detaillerede skal prissætte produkterne til, og der kan være tale om slagtilbud.

Søren Toft har forklaret, at han er administrerende direktør i Termatech, som forhandler alle former for tilbehør til brændeovne og pejse. Virksomheden sælger til 1.500 forhandlerkunder i Europa, heraf 120-130 forhandlere i Danmark. Hovedlageret ligger i Neumünster i Tyskland. Det største marked er i Tyskland, hvorfra man også fra det der beliggende lager leverer til de danske forhandlere og til resten af det europæiske marked. Der har været et samarbejde med Quick Fire siden 2006. Til at begynde med producerede Quick Fire til Termatech som private label med logoet "TT Fire", men fra 2015 gik Termatech over til at købe produkterne under Quick Fires eget mærke. Der var lang leveringstid på private label-produktet, mens de kunne få eget label-produkterne leveret direkte fra lageret og i mindre mængder. Det handlede om likviditet og leveringstid. Selvom fakturaerne i 2016 blev sendt på brevpapir med det "tynde" "QUICK FIRE"-logo, var de købte produkter med logo som vist i bilag 1. Det kan han se i Termatechs webshop, hvor produktet er lagt ind på det tidspunkt, hvor de gik over til at sælge eget Quick Fire label-produkter frem for private label. Det viste foto i den nuværende forhandlerwebshop har været brugt siden 2015, men hjemmesiden har ændret sig. En forevist (ikke fremlagt i sagen) udskrift fra en prisliste til Termatechs forhandlere fra 2015 (via Wayback Machine) er fra omkring det tidspunkt, hvor Termatech skiftede til Quick Fires eget label, men da Termatech ikke havde noget foto af det nye produkt, brugte de fortsat et foto af det gamle "TT Fire"-produkt i prislisten. Termatech har ca. 2.500 varenumre. Han er stifter af firmaet og har godt kendskab til produkterne og er derfor helt sikker på, hvornår labelskiftet skete, og at de herefter købte produkter var med logo som i bilag 1. Fotos af de nye "QUICKFIRE"-produkter kom i det trykte katalog i 2016. Han kan ikke sige præcist, hvornår der er kommet fotos på hjemmesiden. Han kan ikke sige, hvor mange af de produkter, som Termatech

ifølge de fremlagte fakturaer har købt fra 2016 og i årene herefter, der er sendt til forhandlerne i Danmark og af dem solgt her i landet.

Nicolai Gerts har forklaret, at Termatechs webshop kun kan tilgås af Termatechs forhandlere.

Folien med "QUICKFIRE"-logo er destrueret, og Burner har ikke sat dette logo på nogle produkter siden det tidspunkt, hvor man sendte de resterende labels til den amerikanske kunde. Opgørelsen over Burners fortjeneste på "QUICKFIRE"-produkter er baseret på den fortjeneste, som Burner normalt har på sine optændingsprodukter. Udgifterne til standardvarer er identiske, mens der kan være særlige omkostninger til specialprodukter som de big bags, der ifølge fakturaerne blandt andet er solgt til den amerikanske kunde. Leverancerne til den amerikanske kunde er, som det generelt er tilfældet i Burner, "ex works", dvs. afhentet hos Burner. Kunden har således selv stået for transporten. For så vidt angår afsendelsen af de sidste produkter og labels mener han dog, at Burner betalte fragten. At der er en faktura med "Airfreight" er alene begrundet i, at kunden har valgt at få varen transporteret på denne måde – hvilket må være fordi, det har hastet, for det er alt for dyrt. At varerne til USA står som "quick fire" i 2021 i den seneste shippingliste, uanset at Burner ikke længere sætter "QUICKFIRE"-logo på produkterne, må formentlig skyldes, at "quick fire"-betegnelsen tidligere er oprettet i shipping-/tolldatabaserne. Det synes at være tilfældigt, om "quick fire"-betegnelsen eller den også oprettede "Burner Firestarter"-betegnelse anvendes i listerne. Blandt de fremviste produkter er der to eksempler på, hvordan produkterne til det amerikanske marked har set ud de senere år. De mærkes nu, som man kan se på de foreviste pakker, "QUICK SURVIVE" og "FIRE STARTERS". Ifølge den amerikanske kunde er der stadig "QUICKFIRE"-mærkede produkter på det amerikanske marked. Man kan på de sociale medier se, at "QUICK SURVIVE" sælges på det amerikanske marked. Burner har ryddet sit lager for labels og sendte dem over til den amerikanske kunde. Burner har aldrig selv trykt labels med mærket Quickfire. Når der står "made in Denmark" på de fremviste labels, vedrører det produktets oprindelse. De 23 tons, som er sendt over i år, er produkter med logoet "QUICK SURVIVE". Priserne til den amerikanske kunde er ikke ændret bortset fra produktet påført mærket Realtree, idet dette produkt har en anden pris som følge af en ændret folie.

Anbringender

Parterne har i det væsentlige gentaget deres anbringender for Sø- og Handelsretten og har erklæret sig enige om, at den relevante periode, ved vurderingen af om der har været vedvarende brug, er 2016-2018.

Quick Fire ApS har til støtte for, at der er etableret en varemærkeret yderligere henvist til den internationale registrering af 12. januar 2021.

Til støtte for, at der har været den fornødne vedvarende brug af det ved brug etablerede "QUICKFIRE"-varemærke som vist i bilag 1, har Quick Fire henvist til de yderligere fremlagte fakturaer vedrørende salg til blandt andet Termatech mv. og forklaringerne herom samt det øvrige fremlagte materiale om brug af "QUICKFIRE"-logoet i bilag 1.

Quick Fire har meddelt, at det alene gøres gældende, at der er stiftet en varemærkeret til det i denne sag omhandlede logo i 2014.

Burner International A/S har heroverfor anført, at der ikke ved det fremlagte er ført det fornødne bevis for, at der er etableret en varemærkeret til logoet vist i bilag 1, og heller ikke at der i givet fald har været den fornødne vedvarende brug af et sådant varemærke.

Landsrettens begrundelse og resultat

På det for krænkelelsesbedømmelsen relevante tidspunkt i 2016-2018 var der ikke registreret et "QUICKFIRE"-varemærke som vist i bilag 1. I første række er spørgsmålet for landsretten således det samme som for Sø- og Handelsretten, nemlig om Quick Fire ved brug har etableret en varemærkeret efter varemærkelovens § 3, stk. 1, nr. 3, til logoet vist i bilag 1, og om brugen har været vedvarende som krævet i varemærkelovens § 10 c, stk. 3.

Landsretten tiltræder af de grunde, som Sø- og Handelsretten har anført, at der ved brug er etableret en varemærkeret for Quick Fire til "QUICKFIRE"-mærket vist i bilag 1, som bestod ved udgangen af 2015. Den omstændighed, at Quick Fire har anvendt en del forskellige udformninger af logoet baseret på virksomhedens navn, og at nogle af disse logoer også efter 2015 har kunnet findes på produkter, hjemmesider mv. på og rettet mod det danske marked, kan ikke føre til en ændret vurdering.

En række af de fakturaer, som Quick Fire har påberåbt sig til støtte for, at varemærket har været vedvarende brugt efter 2015, angår salg til leveringsadresser i udlandet. Efter oplysningerne om forretningsgangen i Quick Fire lægger landsretten til grund, at produkterne fremstilles og påføres varemærke i Serbien og herefter bringes til virksomhedens lager i Danmark, hvorfra de leveres til kunder i Danmark og i udlandet. Brug af varemærket på produkter, som er eksporteret til udlandet, kan som følge heraf ikke indgå ved vurderingen af, om varemærket vedvarende har været brugt, da anbringelsen af varemærket på sådanne produkter ikke er sket her i landet som krævet efter varemærkelovens § 10 c, stk. 3, jf. stk. 4, nr. 2. Efter den skete bevisførelse kan det ikke anses for godtgjort, at de produkter fra Quick Fire, som ifølge fakturaerne er leveret til Termatech i Neumünster, Tyskland, er blevet videresolgt til forhandlere i Danmark og derigennem er kommet på markedet her i landet. Det er efter bevisførelsen hel-

ler ikke godtgjort, at produkter, som fremgår af fakturaer med det "tynde" "QUICK FIRE"-logo, har været mærket med "QUICKFIRE"-mærket som vist i bilag 1.

Der er bortset fra Firehøje Tennisafdelings julekalender fra 2016 og et julekort fra slutningen af året herefter ikke fremlagt materiale, som viser brug af "QUICKFIRE"-mærket i 2016, og det materiale, som er fremlagt om brugen i tiden herefter til og med 2018, godtgør alene en begrænset og til dels lokal brug af varemærket.

Efter en samlet vurdering tiltrædes det herefter og af de af Sø- og Handelsretten anførte grunde, at varemærkeretten er fortabt, jf. varemærkelovens § 10 c, stk. 3.

Herefter er der ikke anledning til at tage stilling til, om Burners salg af produkter med logoet i bilag 1 kan være omfattet af markedsføringsloven, uagtet produkterne er eksporteret til USA og herefter efter det oplyste markedsført og solgt på det amerikanske marked.

Efter sagens udfald skal Quick Fire betale sagsomkostninger for landsretten til Burner. Sagsomkostningerne skal som anført i Højesterets dom af 30. november 2020 gengivet i U.2021.958 (Ørsted) fastsættes, så det sikres, at en væsentlig og passende del af de rimelige udgifter, som den part, der har vundet sagen, har afholdt, bæres af den tabende part, jf. artikel 14 i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv af 29. april 2004 om håndhævelsen af intellektuelle ejendomsrettigheder (2004/48), som fortolket af EU-Domstolen i dom af 28. juli 2016 i sag C-57/15 (United Video Properties). Landsretten har imidlertid ikke modtaget oplysninger fra Burner om udgift til advokat og har derfor fastsat udgiften hertil i det væsentlige efter de principper, der gælder i andre civile sager, og har herunder ud over sagens værdi lagt vægt på sagens omfang og forløb for landsretten. På den baggrund skal Quick Fire til Burner i sagsomkostninger betale 50.000 kr. til dækning af udgifter til advokatbistand ekskl. moms.

THI KENDES FOR RET:

Sø- og Handelsrettens dom stadfæstes.

I sagsomkostninger for landsretten skal Quick Fire ApS inden 14 dage betale 50.000 kr. til Burner International A/S. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.