



# Onderscheidend met verpakkingen

Veel producten hebben een vorm die consumenten niet bepaald aanspreekt, laat staan onderscheidend is. In dat geval rest vaak alleen de mogelijkheid om het product via een aparte verpakking te presenteren om zo alsnog de aandacht van de consument op het product te vestigen.

Wanneer we producten daadwerkelijk kunnen herkennen aan verpakkingen is het natuurlijk belangrijk te voorkomen dat concurrenten eenzelfde of zeer vergelijkbare verpakking op de markt brengen. Wanneer uw product omringd wordt door producten met vergelijkbare verpakkingen zal het immers niet of nauwelijks meer opvallen.

## Beschermingsomvang van het uiterlijk van verpakkingen

Het beschermen van het uiterlijk van verpakkingen is dan ook uiterst belangrijk om het onderscheidende karakter ervan veilig te stellen. Het werkt echter ook de andere kant op, een verpakking kan alleen goed beschermd worden wanneer deze op het moment van de aanvraag onderscheidend en nieuw is ten opzichte van hetgeen bekend is op de markt. In dit kader is de vuistregel dan ook, hoe unieker de verpakking, hoe groter de beschermingsomvang.

De trend om met nieuwe en onderscheidende verpakkingen te komen zet zich ieder jaar verder door, waarbij er vele verschillende manieren zijn om een verpakking onderscheidend vermogen mee te geven.



Bron foto's [www.sprout.nl](http://www.sprout.nl)

*Een modelrecht op een onderscheidende verpakking kan aldus een zeer waardevol instrument zijn bij het in de markt zetten van producten.*

Bijvoorbeeld via de puur esthetische opmaak, zoals bij bovenstaande koekjesverpakking waarbij de haardos verdwijnt wanneer het koekje eruit wordt gehaald. Of via een aparte – niet technische – vorm van de verpakking zelf zoals bovenstaande verpakking voor melk in de vorm van een koe. Dit valt natuurlijk goed op tussen de standaard pakken melk.

#### **Modelrecht en merkrecht**

Onderscheidend vermogen is - met andere woorden - niet gebonden aan vormen of vereisten, zolang de verpakking maar een "andere algemene indruk" geeft dan de eerder bekende verpakkingen. Na registratie van het modelrecht kunt u dan ook optreden tegen derden die een verpakking op de markt brengen met een zelfde "algemene indruk". Voor bepaalde producten kan het dan ook een goede strategie zijn om meerdere varianten van een verpakking te registreren. Op die manier kunnen concurrenten immers nog verder geblokkeerd worden in het "aanhaken bij".

Wanneer het uiterlijk van een verpakking dusdanig uniek is dat de vorm hiervan direct als onderscheidingsteken wordt herkend door het publiek dan kan dit zelfs beschermd worden via een zogenaamd vormmerk. Met een vormmerk kan men optreden tegen derden die een "verwarringwekkend overeenstemmend" teken gebruiken voor vergelijkbare waren of diensten. Wanneer het vormmerk heel bekend is – en men

kan dit aantonen – dan kan men ook optreden tegen overeenstemmende tekens die gebruikt worden voor andere producten.

Het voordeel van een vormmerk – boven een model – is dat de registratie van een vormmerk in principe altijd vernieuwd kan worden – een model kan maximaal 25 jaar beschermd blijven –. Daarnaast hoeft een vormmerk niet nieuw te zijn, wat bij een model wel het geval is. Een op zichzelf niet voldoende onderscheidende vorm kan dan ook in de loop der jaren dusdanig bekend raken dat het publiek de vorm als merk gaat herkennen en dan kan alsnog een vormmerkregistratie worden verkregen. Het nadeel van een vormmerk ten opzichte van een model is dat – volgens de huidige rechtspraak – de meeste vormen uit zichzelf niet voldoende onderscheidende vermogen hebben om – zonder bekendheid – geaccepteerd te worden als merk. In de praktijk is het, zonder marktonderzoek waaruit blijkt dat het publiek de vorm herkent als merk, tegenwoordig enorm lastig een vormmerk te registreren.

Wij adviseren dan ook vaker om de verpakking eerst als modelrecht te registreren zodat men in ieder geval 25 jaar kan optreden en eigenlijk 25 jaar de tijd heeft om te proberen de verpakking "ingeburgerd" te krijgen als vormmerk.

#### **Technische aspecten van verpakkingen**

Naast het uiterlijk dat puur wordt ontworpen om de aandacht van de consument op zich gevestigd te krijgen, loont het uiteraard ook om meer innovatieve (lees: handige) verpakkingen op de markt te brengen.

Wanneer een onderdeel van de ontworpen verpakking een nieuwe technische vinding behelst kan deze mogelijk in aanmerking komen voor een octrooirecht.

Met een octrooirecht wordt de techniek van het innovatieve gedeelte van de verpakking beschermd. Daarnaast zou op de vorm wellicht een vormmerkrecht of modelrecht kunnen worden gevestigd. Omdat de publicatie van een vormmerk- of modelrechtenaanvraag het nieuweheidsvereiste van een mogelijk octrooi kan schaden, hebben onze octrooigemachtigden en merken- en modellengemachtigden goed overleg met elkaar voordat er een aanvraag wordt ingediend. Dit is een van de grote voordelen van de veelzijdigheid van ons kantoor.



Friso Onderdelinden  
[onderdelinden@octrooibureau.nl](mailto:onderdelinden@octrooibureau.nl)