

MAJANDUS – JA KOMMUNIKATSIOONIMINISTEERIUM
TÖÖSTUSOMANDI
APELLATSIOONIKOMISJON

OTSUS nr 1227-o

Tallinnas 26. mail 2010. a.

Tööstusomandi apellatsioonikomisjon, koosseisus Edith Sassian (eesistuja), Kerli Tuults ja Priit Lello, vaatas kirjalikus menetluses läbi Kaufland Warenhandel GmbH & Co. KG, Rötelstrasse 35, 74172 Neckarsulm, Saksamaa vaidlustusavalduse rahvusvahelise kaubamärgi MAX компашки + kuju (nr 0960324) registreerimise kohta Managing Company “Sibirsky Bereg” Closed Joint-Stock Company nimele klassides 29, 30 ja 31.

Asjaolud

Tööstusomandi apellatsioonikomisjonile (edaspidi komisjon või apellatsioonikomisjon) laekus 02.11.2009 Kaufland Warenhandel GmbH & Co KG (edaspidi ka vaidlustaja) vaidlustusavaldus rahvusvahelise kaubamärgi MAX компашки + **kuju** (nr 0960324) registreerimise kohta Managing Company “Sibirsky Bereg” Closed Joint-Stock Company (edaspidi ka taotleja) nimele klassides 29, 30 ja 31. Vaidlustusavalduse esitas vaidlustaja volitatud esindaja patendivolinik Kristjan Leppik. Vaidlustusavaldus võeti menetluse nr 1227 all ja eelmenetlejaks määrati Edith Sassian.

Vaidlustusavalduse sisu kokkuvõtlikult

01.09.2009.a. Eesti Kaubamärgilehes nr 9/2009 ja elektroonilises kaubamärkide andmebaasis avaldatust nähtub, et Patendiamet otsustas registreerida kaubamärgi „MAX + **kuju**” MANAGING COMPANY "SIBIRSKY BEREG" CLOSED JOINT-STOCK COMPANY (edaspidi taotleja) nimele järgmises ulatuses (lisad 1 ja 2):

Klassis 29 - *Game (dead); prawns (not live); lobsters (not live); mussels (not live); shellfish (not live); meat; meat snacks; vegetables, preserved; vegetables, dried; vegetables, cooked; vegetable snacks; nuts, prepared; foods prepared from fish; poultry (not live); crustaceans (not live); fish (not live); fish snacks; cheese; oysters (not live); crystallized fruits; fruit, stewed; dried fruits; cooked fruits; potato flakes; potato chips; fruit chips; meat extracts; preserves (meat, fish, vegetables, fruits); jellies; jams; compotes; eggs; milk and milk products; edible oils and fats; sunflower seeds, prepared; sunflower seeds, fried; sunflower seeds, salted, sunflower seeds, glazed/uluk (v.a. elus); krevetid (v.a. elus), merivähid (v.a. elus), rannakarbid (v.a. elus), karploomad (v.a. elus); liha; lihasuupisted; kuivatatud köögivilj; keedetud, praetud, küpsetatud köögivilj; köögiviljasuupisted; töödeldud pähklid; kalatoidud; kodulinnud (v.a. elus); koorikloomad (v.a. elus); kala (v.a. elus); kalasuupisted; juust; austrid (v.a. elus); suhkrustatud puuvili; puuviljakompotid; kuivatatud puuvili; keedetud, praetud, küpsetatud puuvili; kartulihelbed; kartulikrõpsud; puuviljakrõpsud; lihaekstraktid; konservid (liha-, kala-, köögivilja, puuvilja-); tarrendid; keedised; kompoti; munad; piim ja piimatooted; söögiõlid ja toidurasvad; soolapäevaliliseemned; glasuuritud päevaliliseemned.*

Klassis 30 - *Cookies; mustard; artificial coffee; cereal snacks; cakes; pastries; flour and preparation made from cereals; cocoa; caramels (candy); sweetmeats (candy); coffee; crackers; candy for food; ices; honey; treacle; yeast; baking-powder; salt; vinegar; sauces (condiments); spices; ice; snack products; fruit jellies (confectionery); snack foods; muesli; lozenges (confectionery); biscuits; popcorn; cereal preparations; flour-milling products; starch products for food; rice; sugar; confectionery; rusks; breadcrumbs; sushi; com flakes; bread; tea; chocolate; tapioca; sago/ küpsised; sinep; kohvi aseained; teraviljast valmistatud suupisted; koogid, kondiitritooted; jahu ja teraviljasaadused; kakao; karamellkompvekid; kompvekid; kohv; kuivikud; karamell toidus kasutamiseks; toidujää, mesi, siirup, pärm; küpsetuspulber, sool; äädikas; vürtsikastmed; vürtsid; jää; suupisted; puuviljatarretised; müsli, köhakompvekid; küpsised, paukmais; teraviljasaadused; jahutooted; toidutärklis; riis; suhkur. maiustused; kuivikud; riivsai, sushi, maisihelbed; leib, sai, tee, šokolaad, tapiokk, saago.*

Klassis 31 - *Peanuts (fruits); beans (fresh); grapes (fresh); algae for human or animal consumption; fruit residue (marc); peas (fresh); mushrooms (fresh); trees; unsawn timber; cereal seeds (unprocessed); sunflower seeds, unprocessed; fish spawn; cocoa beans (raw); chestnuts (fresh); raw barks; animal foodstuffs; roots for food; nettles; maize; sesame; spiny lobsters (live); lemons; palms (leaves of the palm tree); vine plants; onions (fresh vegetables); olives (fresh); mussels (live); shellfish (live); meal for animals; oats; vegetables (fresh); lobsters (live); nuts (fruits); bran; peppers (plants); fruit (fresh); wheat; crustaceans (live); rice (unprocessed); rye; fish (live); plant seeds; coconut shell; malt for brewing and distilling; garden herbs (fresh); sugarcane; truffles (fresh); oysters (live); hops; chicory (salad); berries (fresh fruits); barley/ Maapähklid; oad (värsked); viinamarjad (värsked); vetikad inimese või loomatoiduks; puuviljade pressimisjäätmek; herner (värsked), seemned (värsked); puud; lõikamata puit; teraviljaseemned (töötlemata); päevalilleseemned (töötlemata); kalakudu; Kakaooad (toored), kastanid (värsked); toores puukoor; loomatoidud; söödavad juured; nõgesed; mais; seesam; elusvähid; sidrunid; palmid (palmilehed); viinapuud; sibulad (värsked köögiviljad); oliivid (värsked); elusad rannakarbid; elusad karploomad; loomaeined; kaer; köögiviljad (värsked); elusad merivähid; pähklid; kliid; piprad (taimed); puuvili (värske); nisu; elusad koorikloomad; riis (töötlemata); rukis; eluskala; taimeseemned, kookospähkli koored; linnased pruulimiseks ja viinapõletamiseks; aiataimed (ürdid); suhkruroog, trühvlid (värsked) elusaustriid; humal; sigur (salat); marjad (värsked); oder.*

Vaidlustaja peab alljärgnevatel asjaoludel Patendiameti otsust nr 7/R200801008 ebaseaduslikuks ning oma õigusi ja seaduslikke huvisid rikkuvaks.

Otsus, millega taotlejal lubatakse Eestis omandada õiguskaitse kaubamärgile “**MAX + kuju**”, on vastuolus KaMS § 10 lg 1 p 2 sätestatuga, millise kohaselt *ei saa õiguskaitset kaubamärk, mis on identne või sarnane varasema kaubamärgiga, mis on saanud õiguskaitse identsete või samaliigiliste kaupade või teenuste tähistamiseks, kui on tõenäoline kaubamärkide äravahetamine tarbija poolt, sealhulgas kaubamärgi assotsieerumine varasema kaubamärgiga.*

Vaidlustaja on järgmise Eestis, enne 25.02.2008.a. õiguskaitse omandanud, kaubamärgi omanikuks (lisa 3-4):

- klassis 30 „*edible ices*“ tähistamiseks 25.02.2005.a. registreeritud rahvusvaheline kaubamärgi „**MaxX**“ registreering nr 858022, millisega on kaetud ka Euroopa Ühendus.

Tulenevalt KaMS § 11 lg 1 p 4 sätestatust tuleb eelpool nimetatud vaidlustaja kaubamärki lugeda varasemaks, kuivõrd ta on saavutanud sellele õiguskaitse enne 25.02.2008.a., mil taotleja esitas kaubamärgi „**MAX + kuju**“ registreerimiseks.

KaMS § 10 lg 1 p 2 kohaldamiseks peavad kaubamärkidega tähistatavad kaubad olema identsed või samaliigilised.

2.1. Vastandatud varasem kaubamärk „**MaxX**“ (IR858022) on registreeritud järgmiste kaupade tähistamiseks:

Klassis 30 - *edible ices/toidujää.*

Rahvusvahelise kaubamärgi registreeringu nr 096324 klassis 30 on toodud vastavalt kaubad „*ices*“ ja „*ice*“, millised nagu juba ka eelnevalt osundatud esinevad varasema kaubamärgi kaupade loetelus. Seega on tegemist KaMS § 10 lg 1 p 2 tähenduses identsete kaupadega võrreldes vastandatud kaubamärgi registreeringus toodud kaupadega „*edible ices*“.

2.2. KaMS § 10 lg 1 p 2 kohaldamisel kaupade samaliigilisuse hindamisel tuleb vastavalt Euroopa Kohtu praktikale arvesse võtta kõiki faktoreid, mis iseloomustavad nendevahelisi suhteid. Oluliste asjaolude hulka kuuluvad muuhulgas nende olemus, nende lõppkasutajad, nende kasutamise meetod ning kas nad on omavahel konkureerivad või üksteist täiendavad (Euroopa Kohtu 29.09.1998 lahend C-39/97 *Canon Kabushiki Kaisha v. Metro-Goldwyn-Mayer Inc.*, punkt 23).

Ka Riigikohus on oma 3. oktoobri 2007 otsuses nr 3-2-1-86-07 selgitanud, et kaupade/teenuste samaliigilisuse hindamisel tuleb arvestada kõiki kaupade ja teenustega seotud aspekte, sh. nende olemust, nende lõpp-tarbijaid, nende kasutusviisi, kaubamärgi kasutamisega tekkivaid assotsiatsioone, kaubamärkide ja kaupade (teenuste) sarnasuse astet ning kas need on üksteist asendavad või täiendavad. Piisab ka üksnes ühe tunnuse esinemisest, kui see avaldub piisavalt tugevalt, et pidada kaupu (teenuseid) samaliigilisteks.

KaMS § 12 lg 4 kohaselt ei oma kaupade ja teenuste liigitus Nizza klassifikatsiooni järgi tähendust kaupade ja teenuste samaliigilisuse määratlemisel.

Käesoleval juhul soovib taotleja rahvusvahelisele kaubamärgile nr 0960324 Eestis kaitset klassides 29, 30 ja 31 mitmesuguste toiduainete tähistamiseks, so. klassis 29 soovitakse kaitset loomset päritolu toiduainete, samuti tarbimiseks või konservimiseks ettevalmistatud köögiviljade ja muude aiasaaduste tähistamiseks; klassis 30 taimset päritolu toiduainete ning klassis 31 samuti mh. toidu valmistamisel kasutatavate põllumajandussaaduste tähistamiseks.

Vaidlustaja osundab siinkohal varasema kaubamärgi kaupadega „*edible ices*“ seonduvalt Codex Alimentariuse lisaainete standardile „General Standard for Food Additives“ (lisa 5), millise kohaselt kirjeldatakse „*edible ices*“: *edible ices, incl. sherbet and sorbet, „Italian“ – style ice and flavoured ice/ toidujää*, sh. šerbett ja sorbett, Itaalia stiilis jäätis ja maitsestatud jäätis.

„Šerbett“ on teatavasti tihendatud siirup puuviljadest; Idamaine karastusjook puuviljast ja suhkrust, pähklimaiustus. Elektroonilise Eesti Õigekeelsussõnaraamatu kohaselt on „sorbett“ mahlajäätis (lisad 6-7).

Vaidlustatud rahvusvahelise kaubamärgi kaupade loeteludes sisalduvad erinevat liiki puuvilja tooted (puuviljakompotid, keedetud, praetud, küpsetatud puuviljad, puuviljakonservid, puuviljakrõpsud, puuviljatarretised, puuvilja pressimisjäätmed, värske puuvili), siirup, jne. Samuti on toodud hulgaliselt maiustusi, sh. kompvekid, karamellkompvekid, küpsised, suhkrustatud puuvili, šokolaad, jne.

Toodust tulenevalt soovib taotleja registreerimiseks esitatud kaubamärgile kaitset kaupade osas, milliste lõpptarbijad on samad, kaupu turustatakse samu kanaleid kasutades, tegemist on olemuselt sarnaste ning osaliselt üksteist täiendavate kaupadega, millised asetsevad tihti kaupluste müügiirulitel kõrvuti.

Seetõttu on rahvusvahelises registreeringus nr 0960324 toodud klassides 29, 39 ja 31 toodud mitte identsete kaupade näol tegemist KaMS § 10 lg 1 p 2 tähenduses samaliigiliste kaupadega.

Vaidlustaja ei ole andnud taotlejale luba rahvusvahelises kaubamärgi registreeringus nr 0960324 toodud tähise registreerimiseks taotletud ulatuses Eesti Vabariigis.

Vaidlustaja toodete tähistamisel on identifitseerivaks tunnuseks sõna "MAXX", so. just sõna "MAXX" kaudu eristatakse vaidlustaja tooteid teiste isikute samaliigilistest toodetest. Vaidlustatud kaubamärk „**MAX+kuju**“ (reg. nr. 0960324) koosneb samuti sõnast MAX. Kuigi kaubamärgi koosseisus on esitatud ka kirillitsas sõna KOMPASHKI on tegemist visuaalselt tahaplaanile jääva konkreetse tähenduse ning seoseta sõnaga, milline kaubamärgi identifitseeriva elemendi tuvastamisel tähtsus ei oma.

KaMS § 10 lg 1 p 2 sätestatud assotsieerumise tuvastamisel vaadeldakse tähiseid tervikuna ning nende domineerivaid osi, selgitamaks kas ostjal võiks tekkida mulje, et tähised kuuluvad ühele omanikule või üksteisega seotud ettevõtetele. Assotsieerumise tuvastamisel on oluline see, kas mingi elemendi olemasolu võiks tekitada tarbijas assotsiatsioone talle juba tuntud teisele omanikule kuuluvate kaupadega.

Euroopa Kohtu 22.06.1999.a. lahendi C-342/97 *Lloyd Schufabrik Meyer & Co. GmbH v. Klijsen Handel BV* punkti 17 kohaselt on kaubamärkide äravahetamise tõenäosus risk, et avalikkus võib uskuda, et kaubad ja teenused tulevad samalt ettevõtelt või temaga majanduslikult seotud ettevõtelt. Seejuures tuleb arvestada asjaoluga, et keskmisel tarbijal on harva võimalust teostada otsest erinevate märkide võrdlust ning ta peab usaldama talle neist meelde jäänud kujutist. Sisuliselt kasutab tarbija umbmäärast mälestust.


Lisaks osutab vaidlustaja Euroopa Kohtu 11.11.1997.a. lahendile nr C-251/95 *SABEL BV v. Puma AG, Rudolf Dassler Sport*, mille punkti 18 kohaselt määratleb kaubamärkide assotsieerumise tõenäosus kaubamärkide äravahetamise tõenäosuse ulatuse.

Kaubamärk on varasema kaubamärgiga äravahetamiseni sarnane, kui seda kasutatakse sarnaste kaupade jaoks ning see meenutab varasema prioriteediga märki sedavõrd lähedaselt, et tekib tõenäosus, et tarbijaid eksitatakse kaupade päritolu osas. Käesoleval juhul on tegemist identsete ja samaliigiliste kaupadega, mistõttu on tarbija eksitamise oht eriti suur. Samuti on kaubamärgi sarnasuse võrdlemisel oluline see, et enamat kaalu tuleb omistada ühistele elementidele, mis võivad põhjustada eksitamist, samas, kui erinevused, mida keskmine tarbija ei märka, peaksid jääma rõhutamata. Antud vaidluses on võrreldavateks kaubamärkideks vaidlustaja nimele registreeritud varasem kaubamärk "**MaxX**" ja taotleja poolt registreerimiseks esitatud kaubamärk "**MAX + kaju**".

Kuigi vaidlustatud kaubamärgi „**MAX + kaju**” registreering nr 0960324 sisaldab lisaks sõnalisele elemendile ka minimaalset kujunduslikku elementi, on sõna „MAX” siiski vaidlustatud kaubamärgi peamine

ja eristavam element. Ka vastandatud kaubamärgi peamiseks ning eristusvõimeliseks elemendiks on sõna MAXX, kuivõrd täiendavad elemendid kaubamärgis puuduvad.

Vaidlustatud kaubamärk „MAX + kuju” on äravahetamiseni sarnane ja assotsieeruv varasema kaubamärgiga “MaxX”

Vaidlustatud kaubamärk	Vastandatud kaubamärk
	MAXX

Vaidlustatud kaubamärgile minimaalse kujundusliku elemendi ning tähenduseta sõna lisamine ei muuda kaubamärki vastandatud kaubamärgist selgelt eristavaks, kuivõrd tähise kui terviku üldmuljelt on sõnaline osa MAX just prevaleerima jääv element.

Võrreldes tähiseid MAX ja MAXX nähtub, et:

- tegemist on tähemärkide arvu poolest praktiliselt identsete tähistega, erinevus seisneb üksnes ühes tähemärgis;
- tähistes sisalduvad häälikud on identsed;
- silpide arvu poolest on tegemist identsete tähistega;

Arvestades kõike loetletut ning asjaolu, et kujunduslike elementidena kasutatakse registreerimiseks esitatud kaubamärgis ebaolulisi elemente, mis tähiste üldmuljelt jäävad esmapilgul tahaplaanile, on tegemist visuaalselt sedavõrd olulisel määral segadustekitavalt sarnaseid ning assotsieeruvaid elemente sisaldavate kaubamärkidega, et tavatarbija reaalses turusituatsioonis ajab tõenäoliselt kaubamärgid omavahel segi.

Võrreldavate märkide “MAX + kuju” ja “MaxX” häälduslik erinevus puudub täielikult, so. tegemist on foneetiliselt identsete tähistega. Siinkohal on oluline märkida, et reaalses turusituatsioonis tavatarbija jätab kaubamärke meelde just häälduse järgi.

Tähenduselt vaadeldavaid tähiseid võrreldes ilmneb, et tähised sisaldavad tarbijale üheselt arusaadavat lühendit MAX (lühend inglise keelsest sõnast maximal). Kuigi vastandatud kaubamärgi lõppu on lisatud täiendavalt täht X, ei muuda nimetatud täiend Eesti keskmise tarbija jaoks kaubamärgi tähendust ning seost eelosundatud lühendiga.

Vaidlustaja viitab rahvusvahelise registreeringu nr 0960324 ja vaidlustaja käesolevas kaasuses vastandatud kaubamärgi vahelise kollisiooni tuvastamisele Leedu Patendiameti poolt. Nimel on amet leidnud, et tootleja rahvusvaheline kaubamärk nr 0960324 on konfliktis Kaufland Warenhandel GmbH & Co. KG varasema kaubamärgiga „MaxX” ning seda kõikide kaupade osas (lisa 8).

Arvestades eeltoodud seisukohti ja põhjendusi on vaidlustatud kaubamärk “MAX + kuju”, KaMS § 10 lg 1 p 2 tähenduses sarnane ning assotsieeruv, varasema Eesti Vabariigis identsete ja samaliigiliste kaupade

tähistamiseks õiguskaitset omava vaidlustaja nimele registreeritud kaubamärgiga “**MaxX**” ning on tõenäoline vastandatud kaubamärgi äravahetamine tarbija poolt, sealhulgas vaidlustatud kaubamärgi assotsieerumine varasema kaubamärgiga “**MaxX**”.

Vaidlustusavalduses palutakse tühistada Patendiameti otsus rahvusvahelise kaubamärgi **MAX компаши + kuju** (nr 0960324) registreerimise kohta Managing Company “Sibirsky Bereg” Closed Joint-Stock Company (edaspidi ka taotleja) nimele klassides 29, 30 ja 31 ning kohustada Patendiametit jätkama menetlust vastavaid asjaolusid arvestades.

Vaidlustusavaldusele oli lisatud:

1. väljatrükk Patendiameti elektroonilisest kaubamärkide andmebaasist vaidlustatud kaubamärgi kohta;
2. koopia Eesti Kaubamärgileht nr 9/2009 lk 32 vaidlustatud kaubamärgi registreerimisotsuse kohta;
3. väljatrükk WIPO rahvusvaheliste kaubamärkide andmebaasist rahvusvahelise kaubamärgi registreeringu nr 858022 kohta;
4. väljatrükk OHIM-i elektroonilisest kaubamärkide andmebaasist Vaidlustaja kaubamärgi kohta;
5. koopia Codex General Standard for Food Additives toote „edible ices“ kirjelduse kohta;
6. väljatrükk elektroonilisest Õigekeelsussõnaraamatust sõnade „šerbett“ ja „sorbett“ tähenduse kohta;
7. koopia Võõrsõnadeleksikoni lk 510-511, sõna „šerbett“ tähenduse kohta;
8. koopia Läti Patendiameti poolt väljastatud keeldumistest rahvusvahelise kaubamärgi nr 0960324 suhtes;
9. Maksekorraldus nr 9792, 02.11.2009.a.
10. Volikiri.

15.04.2010 esitas vaidlustaja oma lõplikud seisukohad, milles jäi varem esitatud seisukohtade juurde.

Taotleja ei ole oma kirjalike seisukohti ega lõplike seisukohti komisjonile esitanud, ega esindajat Eestis määranud.

Komisjon alustas lõppmenetlust käesolevas asjas 10.05.2010. a.

Komisjoni seisukohad ja otsus

Komisjon, tutvunud menetlusosalise seisukohtadega ning hinnanud esitatud tõendeid kogumis, leiab, et vaidlustusavaldus kuulub rahuldamisele.

Kaubamärgilehes nr 9/2009 avaldatust nähtub, et Patendiamet on otsustanud anda Eestis õiguskaitse Venemaal registreeritud äriühingu MANAGING COMPANY “SIBIRSKY BEREG” CLOSED JOINT-STOCK COMPANY kaubamärgile: **MAX компаши + kuju**, rahvusvaheline registreering nr 0960324, registreeringu kuupäev 25.02.2008 klassides 29, 30 ja 31:

Klassis 29 - *Game (dead); prawns (not live); lobsters (not live); mussels (not live); shellfish (not live); meat; meat snacks; vegetables, preserved; vegetables, dried; vegetables, cooked; vegetable snacks; nuts, prepared; foods prepared from fish; poultry (not live); crustaceans (not live); fish (not live); fish snacks; cheese; oysters (not live);*

crystallized fruits; fruit, stewed; dried fruits; cooked fruits; potato flakes; potato chips; fruit chips; meat extracts; preserves (meat, fish, vegetables, fruits); jellies; jams; compotes; eggs; milk and milk products; edible oils and fats; sunflower seeds, prepared; sunflower seeds, fried; sunflower seeds, salted, sunflower seeds, glazed/ uluk (v.a. elus); krevetid (v.a. elus), merivähid (v.a. elus), rannakarbid (v.a. elus), karploomad (v.a. elus); liha; lihasuupisted; kuivatatud köögivilj; keedetud, praetud, küpsetatud köögivilj; köögiviljasuupisted; töödeldud pähklid; kalatoidud; kodulinnud (v.a. elus); koorikloomad (v.a. elus); kala (v.a. elus); kalasuupisted; juust; austrid (v.a. elus); suhkrustatud puuvili; puuviljakompotid; kuivatatud puuvili; keedetud, praetud, küpsetatud puuvili; kartulihelbed; kartulkrõpsud; puuviljakrõpsud; lihaekstraktid; konservid (liha-, kala-, köögivilja, puuvilja-); tarrendid; keedised; kompoti; munad; piim ja piimatooted; söögiõlid ja toidurasvad; soolapäevaliliseemned; glasuuritud päevaliliseemned.

Klassis 30 - *Cookies; mustard; artificial coffee; cereal snacks; cakes; pastries; flour and preparation made from cereals; cocoa; caramels (candy); sweetmeats (candy); coffee; crackers; candy for food; ices; honey; treacle; yeast; baking-powder; salt; vinegar; sauces (condiments); spices; ice; snack products; fruit jellies (confectionery); snack foods; muesli; lozenges (confectionery); biscuits; popcorn; cereal preparations; flour-milling products; starch products for food; rice; sugar; confectionery; rusks; breadcrumbs; sushi; com flakes; bread; tea; chocolate; tapioca; sago/* küpsised; sinep; kohvi aseained; teraviljast valmistatud suupisted; koogid, kondiitritooted; jahu ja teraviljasaadused; kakao; karamellkompvekid; kompvekid; kohv; kuivikud; karamell toidus kasutamiseks; toidujää, mesi, siirup, pärm; küpsetuspulber, sool; äädikas; vürtsikastmed; vürtsid; jää; suupisted; puuviljatarretised; müsli, kõhahkompvekid; küpsised, paukmais; teraviljasaadused; jahutooted; toidutärklis; riis; suhkur. maiustused; kuivikud; riivsai, sushi, maisihelbed; leib, sai, tee, šokolaad, tapiokk, saago.

Klassis 31 - *Peanuts (fruits); beans (fresh); grapes (fresh); algae for human or animal consumption; fruit residue (marc); peas (fresh); mushrooms (fresh); trees; unsawn timber; cereal seeds (unprocessed); sunflower seeds, unprocessed; fish spawn; cocoa beans (raw); chestnuts (fresh); raw barks; animal foodstuffs; roots for food; nettles; maize; sesame; spiny lobsters (live); lemons; palms (leaves of the palm tree); vine plants; onions (fresh vegetables); olives (fresh); mussels (live); shellfish (live); meal for animals; oats; vegetables (fresh); lobsters (live); nuts (fruits); bran; peppers (plants); fruit (fresh); wheat; crustaceans (live); rice (unprocessed); rye; fish (live); plant seeds; coconut shell; malt for brewing and distilling; garden herbs (fresh); sugarcane; truffles (fresh); oysters (live); hops; chicory (salad); berries (fresh fruits); barley/* Maapähklid; oad (värsked; viinamarjad (värsked); vetikad inimese või loomatoiduks; puuviljade pressimisjätmed; herved (värsked), seemned (värsked); puud; lõikamata puit; teraviljaseemned (töötlemata); päevaliliseemned (töötlemata); kalakudu; Kakaooad (toored), kastanid (värsked); toores puukoor; loomatoidud; söödavad juured; nõgesed; mais; seesam; elusvähid; sidrunid; palmid (palmilehed); viinapuud; sibulad (värsked köögiviljad); oliivid (värsked); elusad rannakarbid; elusad karploomad; loomaeined; kaer; köögiviljad (värsked); elusad merivähid; pähklid; kliid; piprad (taimed); puuvili (värsked); nisu; elusad koorikloomad; riis (töötlemata); rukis; eluskala; taimeseemned, kookospähkli koored; linnased pruulimiseks ja viinapõletamiseks; aiataimed (ürdid); suhkruroog, trühvlid (värsked) elusaustrid; humal; sigur (salat); marjad (värsked); oder.

Vaidlustajale kuulub varasem rahvusvaheline kaubamärk **MaxX** (reg nr 000858022, 25.02.2005.a.) klassis: 30 „*edible ices*“, millisega on kaetud ka Euroopa Ühendus.

Apellatsioonikomisjon nõustub vaidlustajaga, et kaubamärgi **MAX + kuju** registreerimine taotleja nimele on vastuolus KaMS § 10 lg 1 p-ga 2. Võrreldavad kaubamärgid on äravahetamiseni sarnased koosnedes identsest sõnalisest osast, mis on ühtlasi ka kaubamärkide domineeriv ja eristusvõimeline osa. Võrreldavate kaubamärkidega kaetavad kaubad ja teenused on osaliselt identsed ja osaliselt samaliigilised. Taotleja ei ole oma seisukohti käesolevas vaidluses esitanud, mistõttu ei ole teada, kas ta soovib vaidlustusavaldusele vastu väita. Teadmata on taotleja võimalikud argumendid kõnealusel vaidluses. Ei saa eeldada, et taotleja, kes kogu komisjoni menetluse jooksul ei ole esitanud ühtegi vastuargumenti vaidlustaja seisukohtadele, üldse soovib neile vastu väita. Kohtupraktikas on väljakujunenud, et juhul, kui avaldusele jätab vastaspool tähtaegselt vastamata, siis loetakse, et vastaspool on avalduses esitatud väited omaksvõtnud (vt nt TsMS § 407 lg 1 jt). Samuti on kohtupraktikas väljakujunenud, et poole faktilise asjaolu kohta esitatud väide ei vaja tõendamist, kui vastaspool võtab selle omaks (vt nt TsMS § 231 lg 2).

Komisjon nõustub vaidlustusavalduse väidetega ning leiab, et väljakujunenud olukorras, saab lugeda, et kaubamärgi registreerimine on vastuolus KaMS § 10 lg 1 p-ga 2.

Eeltoodu alusel ja juhindudes TÕAS § 61 lg-st 1, KaMS § 41 lg 3 komisjon,

o t s u s t a s :

rahuldada vaidlustusavaldus, tühistada Patendiameti otsus MAX компани + kuju (rahvusvaheline registreering nr 0960324) ning kohustada Patendiametit jätkama menetlust apellatsioonikomisjoni otsuses toodud asjaolusid arvestades.

Vaidlustusavalduse menetlusosaline, keda ei rahulda komisjoni otsus ja kes soovib jätkata vaidlust menetlusosaliste vahel hagimenetluse korras, võib esitada hagi teise menetlusosalise vastu kaubamärgi õiguskaitset välistava asjaolu või selle puudumise kindlakstegemiseks kolme kuu jooksul komisjoni otsuse avaldamisest arvates. Hageja teavitab viivitamata komisjoni hagi esitamisest.

Kui hagi ei ole esitatud, jõustub apellatsioonikomisjoni otsus kolme kuu möödumisel otsuse avaldamisest ja kuulub täitmisele.

Kui hagi esitatakse, kuid kohus ei võta hagi menetluse, jätab hagi läbi vaatamata või lõpetab menetluse otsust tegemata, jõustub apellatsioonikomisjoni otsus vastava kohtumääruse jõustumise hetkest, kui kohtumäärusest ei tulene teisiti.

Allkirjad:

E. Sassian

K. Tuuls

P. Lello