

ÜHISTEATIS
KAUBAMÄRGI KASUTAMINE
REGISTREERITUST
ERINEVAL KUJUL

OKTOOBER 2020

1. TAUST

Euroopa kaubamärkide ja disainilahenduste võrgustiku intellektuaalomandiametid teevad lähenemisprogrammi raames jätkuvalt koostööd. Nüüd on nad leppinud kokku uue ühise praktika seoses kaubamärkide kasutamisega registreeritust erineval kujul, et teha kindlaks üldpõhimõtted, mille alusel hinnata, millistel juhtudel muudab kaubamärgi kasutamine registreeritust erineval kujul selle eristusvõimet, ja anda selle kohta juhiseid.

See ühine praktika avalikustatakse käesoleva ühisteatisega, et suurendada kontrollijate ja kasutajate huvides praktika läbipaistvust, õiguskindlust ning prognoositavust.

Ühine praktika käsitleb registreeritust erineval kujul kasutatava märgi eri muudatuste hindamist, näiteks kui elemente lisatakse, eemaldatakse, muudetakse või kui need muudatused esinevad kombineeritult.

Ühise praktika kohaldamise alast **jäävad välja** järgnevad küsimused.

- Seda liiki kaubamärgid, mis ei ole sõnamärgid, sõnalise osata kujutismärgid ja kombineeritud märgid. Näiteks ruumilised märgid, asendi-, mustri-, värvimärgid ja muud ebatraditsioonilised märgid.
- Kirjeldused, värvinõuded ja mittekaitstav osa. Kuigi need võivad mõjutada hindamist, ei võeta neid arvesse käesoleva ühise praktika raames, sest märke hinnatakse esitatud näidetes toodud kujutiste alusel.
- Tugevnenud eristusvõime tänu kasutusele (maine, üldtuntus) ja selle mõju hindamisele.
- Tegelik kasutamise määratlus ja selle kontrollimise meetodika liikmesriikide intellektuaalomandiametites.
- Tegelik kasutamise hindamisel kaalutavate tegurite (näiteks kasutamise koha, aja ja ulatuse) määratlus.
- Märgi tegeliku kasutamise tõestamiseks vajalikud tõendid (näiteks kataloogid, arved, hinnakirjad või küsitlused). Kõigis näidetes esitatav põhjendus tugineb eeldusele, et märgi kujutis, nagu seda näidetes kasutatakse, on ainus tõendusmaterjalides esitatud kasutamise vahend/viis¹.
- Vaidlustamise, tühistamise ja/või kehtetuks tunnistamisega seotud menetlusaspektid.
- Rakendamist takistavate õiguslike takistuste kirjeldus asjaomastes liikmesriikide intellektuaalomandiametites.
- Keeleküsimused (kõik näited on inglise keeles ja eeldatakse, et asjaomane üldsus mõistab neid).



2. ÜHINE PRAKTIKA

Järgnevas tekstis on kokku võetud ühise praktika põhimõtete peamised sõnumid ja seisukohad. Terviktekst ja kõik kasutatud illustreerivad näited on käesoleva ühisteatise 1. lisas.

¹ Hindamine, kas märgi kasutatav kuju on selle registreeritud kuju vastuvõetav variant, peab põhinema poolte konkreetsel juhul esitatud tõenditel.

EELMÄRKUS MITME MÄRGI SAMAAEGSE KASUTAMISE KOHTA

Märke kasutatakse kaubanduses sageli koos muude märkidega (näiteks allkaubamärgi ja/või katusmärgi tähistamiseks või koos ärinimega). Mitme märgi kasutamisel koos, kui need jäävad üksteisest sõltumatuteks ja täidavad eristavat funktsiooni eri märkidena, ei teki küsimust, kas registreeritud märgi eristusvõimet on muudetud.

Mitme märgi samaaegne kasutamine (Klass 33)	
Registreeritud märk	Kasutatav märk
	

ÜHISE PRAKTIKA PÕHIMÕTTED

Hindamisetapid

Hindamisel, kas kasutatav märk kujutab endast registreeritud märgi vastuvõetavat varianti, tuleb teha järgmist.

1. ETAPP. Registreeritud märgi hindamine. Hinnatakse registreeritud märki, võttes arvesse selle eristusvõimelisi ja visuaalselt domineerivaid elemente.

2. ETAPP. Kasutatava märgi erinevuste ja muudatuste mõju hindamine. Hinnatakse, kas elemendid, mis annavad registreeritud märgile eristusvõime on olemas ja/või kas neid on muudetud kasutatavas märgis, võrreldes otseselt (st kõrvuti asetatult) kahte märki.




Muudatuste mõju suhtes tuleb arvesse võtta registreeritud märgi eristusvõime suuremat või väiksemat määra.




LISAELEMENDID

Kui kasutatavale märgile on lisatud element, ei peeta seda mitme märgi samaaegseks kasutamiseks, vaid elemendi lisamiseks.

Eristusvõimelised lisaelemendid

Sellise eristusvõimelise elemendi lisamine, millel on vastastikmõju registreeritud märgiga nii, et viimast ei saa enam iseseisvalt tajuda, muudab põhimõtteliselt selle eristusvõimet. Nii on see juhul, kui registreeritud märgil on keskmise tugevusega või nõrk eristusvõime.










Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)	
Registreeritud märk	Kasutatav märk
	
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)	
Registreeritud märk	Kasutatav märk
GERIVAN	 GERIVAN

<p>Eristusvõimetud ja/või nõrga eristusvõimega lisaelemendid</p> <p>Kui registreeritud märk on keskmise eristusvõimega, ei muuda eristusvõimetute või nõrga eristusvõimega elementide lisamine üldjuhul märgi eristusvõimet, sõltumata sellest, kas need elemendid on visuaalselt domineerivad või mitte.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table> <table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> <td style="text-align: center;">BIO GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN		Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN	BIO GERIVAN
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
GERIVAN													
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
GERIVAN	BIO GERIVAN												
<p>Kui registreeritud märgi eristusvõime on nõrk, on selle muutumine tõenäolisem, isegi kui lisatakse nõrga eristusvõimega element.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d9534f; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">FLAVOUR AND AROMA</td> <td style="text-align: center;">BAA-N&&-NAA FLAVOUR AND AROMA</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	FLAVOUR AND AROMA	BAA-N&&-NAA FLAVOUR AND AROMA						
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
FLAVOUR AND AROMA	BAA-N&&-NAA FLAVOUR AND AROMA												




VÄLJAJÄTMINE

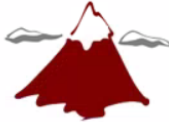



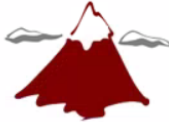



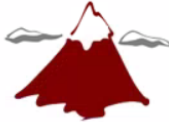





















Registreeritud märki käsitatakse ühtse tervikuna. Kui registreeritud märgis olev element puudub kasutatavas märgis, kujutab see endast väljajätmist.










<p>Eristusvõimeliste elementide väljajätmine</p> <p>Kõik registreeritud märgi eristusvõimelised elemendid panustavad selle eristusvõimesse. Seetõttu muudab kasutatavast märgist ühe sellise elemendi väljajätmine tõenäoliselt registreeritud märgi eristusvõimet, v.a juhul, kui tarbija ei märka väljajäetud elemente nende väiksuse ja/või paigutuse tõttu.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d9534f; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN BUBBLEKAT</td> <td style="text-align: center;">BUBBLEKAT</td> </tr> </table> <table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN <i>Bubblekat</i></td> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN BUBBLEKAT	BUBBLEKAT	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN <i>Bubblekat</i>	GERIVAN
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
GERIVAN BUBBLEKAT	BUBBLEKAT												
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
GERIVAN <i>Bubblekat</i>	GERIVAN												
<p>Eristusvõimetute ja/või nõrga eristusvõimega elementide väljajätmine</p> <p>Kui registreeritud märgil on keskmine eristusvõime, ei ole tõenäoline, et kasutataval märgil eristusvõimetu elemendi väljajätmine muudaks registreeritud märgi</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">BIO GERIVAN</td> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	BIO GERIVAN	GERIVAN						
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 3)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
BIO GERIVAN	GERIVAN												

<p>eristusvõimet. Nii võib üldiselt olla ka siis, kui väljajäetud elemendil on nõrk eristusvõime.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"></td> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		GERIVAN
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
	GERIVAN						
<p>Siiski ei saa välistada, et nõrga eristusvõimega elemendi väljajätmine võib anda teistsuguse tulemuse, eriti kui väljajäetud element on visuaalselt domineeriv või vastastikmõjus muude elementidega.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d9534f; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 30)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"> GERIVAN  </td> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 30)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN 	GERIVAN
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 30)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
GERIVAN 	GERIVAN						
<p>Kui registreeritud märk koosneb üksnes nõrga eristusvõimega ja/või eristusvõimetutest elementidest, mille kombinatsioon teeb märgi tervikuna registreeritavaks, muudab ühe või mitme sellise elemendi väljajätmine üldiselt registreeritud märgi eristusvõimet.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d9534f; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">  </td> <td style="text-align: center;">BIO</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		BIO
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
	BIO						













OMADUSTE (näiteks kirjatüübi, suuruse, värvi, paigutuse) MUUTMINE

<p style="text-align: center;">Sõnamärgid</p> <p>Põhimõtteliselt ei muuda sõnamärgi konkreetne kujutis, näiteks selle kujutamine erilises kirjatüübis, stiliseeringus, suuruses, värvis või asetuses, registreeritud sõnamärgi eristusvõimet, kui sõna jääb kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritavaks.</p> <p>Kui sõnamärk ei ole enam identifitseeritav, muutub registreeritud märgi eristusvõime. Nii võib olla ka siis, kui registreeritud märgil on nõrk eristusvõime.</p>	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN	GERIVAN
	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)						
	Registreeritud märk	Kasutatav märk					
	GERIVAN	GERIVAN					
	<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #008000; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> <td style="text-align: center;"><i>GERIVAN</i></td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN	<i>GERIVAN</i>
	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)						
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
GERIVAN	<i>GERIVAN</i>						
<table border="1"> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d9534f; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;">GERIVAN</td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	GERIVAN		
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
GERIVAN							

<p style="text-align: center;">Sõnalise osata kujutismärgid</p> <p>Sõnalise osata kujutismärkide eristusvõime tuleneb kujutiselementidest, mis on erilisel viisil kujutatud. Seega on tõenäoline, et kujutise muutmine muudab registreeritud märgi eristusvõimet, v.a juhul, kui see puudutab omadusi, mis ei moodusta olulist osa märgi eristusvõimes. Nõrga eristusvõimega sõnalise osata kujutismärkidel võivad isegi väikesed muudatused eristusvõimet muuta.</p>	<table border="1"> <tr style="background-color: #008000; color: white;"> <th colspan="2">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 9)</th> </tr> <tr style="background-color: #d9ead3;"> <th>Registreeritud märk</th> <th>Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"></td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table> <table border="1"> <tr style="background-color: #d9534f; color: white;"> <th colspan="2">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)</th> </tr> <tr style="background-color: #d9ead3;"> <th>Registreeritud märk</th> <th>Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"></td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 9)		Registreeritud märk	Kasutatav märk			Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 9)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 31)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													
<p>Kombineeritud märgid</p> <p>Üldiselt on nii, et mida suurema panuse annab element eristusvõimesse, seda tõenäolisem on, et selle elemendi muutmine muudab märgi eristusvõimet. Kui registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt selle:</p>													
<p>➤ sõnaelementidest, ei muuda nende elementide kasutamine teistsuguse kirjatüübi, värvi või suurusega tavaliselt eristusvõimet, v.a kui erinevused on nii märkimisväärsed, et mõjutavad registreeritud märgi üldmuljet;</p>	<table border="1"> <tr style="background-color: #008000; color: white;"> <th colspan="2">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr style="background-color: #d9ead3;"> <th>Registreeritud märk</th> <th>Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"></td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table> <table border="1"> <tr style="background-color: #d9534f; color: white;"> <th colspan="2">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr style="background-color: #d9ead3;"> <th>Registreeritud märk</th> <th>Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"></td> <td style="text-align: center;"></td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk			Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													
<p>➤ kujutiselementidest, on tõenäolisem, et nende elementide muudatused muudavad registreeritud märgi eristusvõimet, v.a kui need puudutavad omadusi, mis ei moodusta olulist osa märgi eristusvõimes;</p>	<table border="1"> <tr style="background-color: #008000; color: white;"> <th colspan="2">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)</th> </tr> <tr style="background-color: #d9ead3;"> <th>Registreeritud märk</th> <th>Kasutatav märk</th> </tr> <tr> <td style="text-align: center;"> Best quality!</td> <td style="text-align: center;">Best quality! </td> </tr> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk	 Best quality!	Best quality! 						
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
 Best quality!	Best quality! 												

	<table border="1"> <thead> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d62728; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td style="text-align: center;">  </td> <td style="text-align: center;">  </td> </tr> </tbody> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
							
<p>➤ sõna- ja kujutiselementide kombinatsioonist, tuleb nendest elementidest lugu pidada.</p> <p>Kui selliste elementide asetusel on eristusvõimes oma osa, võib asetuse muutmise muuta registreeritud märgi eristusvõimet.</p>	<table border="1"> <thead> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d62728; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td style="text-align: center;">  </td> <td style="text-align: center;"> <p>BUBBLEKAT</p> </td> </tr> </tbody> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		<p>BUBBLEKAT</p>
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)							
Registreeritud märk	Kasutatav märk						
	<p>BUBBLEKAT</p>						

MUUDATUSTE KOMBINATSIOONID

<p>Praktikas võidakse kasutatavas märgis kombineerida eri liiki muudatusi.</p> <p>Üldiselt kohaldatakse juhtudel, kui muudatused seisnevad lisamise, väljajätmise ja omaduste muutmise kombinatsioonis, vastavaid ühise praktika põhimõtteid.</p> <p>Muudatuste kombinatsiooni korral tuleb hinnata, kas mõni muudatus eraldi (näiteks elemendi väljajätmine) viib registreeritud märgi eristusvõime muutmiseni, samas kui ülejäänud muudatustel ei ole otsustavat mõju. Vastasel juhul tuleb hinnata kõigi muudatuste koosmõju.</p>	<table border="1"> <thead> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #5cb85c; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 33)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td style="text-align: center;">  </td> <td style="text-align: center;">  </td> </tr> </tbody> </table> <table border="1"> <thead> <tr> <th colspan="2" style="background-color: #d62728; color: white;">Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)</th> </tr> <tr> <th style="background-color: #d9ead3;">Registreeritud märk</th> <th style="background-color: #d9ead3;">Kasutatav märk</th> </tr> </thead> <tbody> <tr> <td style="text-align: center;">  </td> <td style="text-align: center;">  </td> </tr> </tbody> </table>	Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 33)		Registreeritud märk	Kasutatav märk			Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)		Registreeritud märk	Kasutatav märk		
Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu (Klass 33)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													
Registreeritud märgi eristusvõime muutub (Klass 25)													
Registreeritud märk	Kasutatav märk												
													

3. RAKENDAMINE

See ühine praktika, nagu varasemadki, jõustub kolme kuu jooksul käesoleva ühisteatise avaldamise kuupäevast. Ühise praktika rakendamise üksikasjad on esitatud alljärgnevas tabelis.

Rakendavatel ametitel on õigus avaldada oma veebilehel lisateavet.

[TABELI LINK](#)

**ÜHINE PRAKTIKA
KAUBAMÄRGI KASUTAMINE
REGISTREERITUST
ERINEVAL KUJUL**

OKTOOBER 2020

CP8: KAUBAMÄRGI KASUTAMINE REGISTREERITUST ERINEVAL KUJUL

1	Sissejuhatus	1
1.1	Dokumendi eesmärk.....	1
1.2	Taustteave.....	1
1.3	Praktika kohaldamise ala	3
2	Euroopa Liidu Kohtu praktika	4
3	Mitme märgi samaaegne kasutamine	5
4	Ühise praktika põhimõtted	6
4.1	Põhimõisted.....	7
4.1.1	Eristusvõime	7
4.1.2	Visuaalne domineerivus.....	7
4.1.3	Vastastikmõju.....	7
4.2	Hindamisetapid	7
4.2.1	1. etapp: registreeritud märgi hindamine	8
4.2.2	2. etapp: kasutatava märgi erinevuste ja muudatuste mõju hindamine	8
4.3	Lisaelemendid	8
4.3.1	Eristusvõimelised lisaelemendid.....	8
4.3.2	Eristusvõimetud ja/või nõrga eristusvõimega lisaelemendid	9
4.4	Väljajätmine	11
4.4.1	Eristusvõimeliste elementide väljajätmine	12
4.4.2	Eristusvõimetute ja/või nõrga eristusvõimega elementide väljajätmine	13
4.5	Omaduste (näiteks kirjatüübi, suuruse, värvide, paigutuse) muutmine	15
4.5.1	Sõnamärgid.....	15
4.5.2	Sõnalise osata kujutismärgid	17
4.5.3	Kombineeritud märgid.....	19
4.6	Muudatuste kombinatsioonid	22

1 Sissejuhatus

1.1 Dokumendi eesmärk

Käesoleva ühise praktika dokumendi eesmärk on teha kindlaks üldpõhimõtted, et hinnata, millistel juhtudel muudab kaubamärgi kasutamine registreeritust erineval kujul selle eristusvõimet, ja anda selle kohta juhiseid. See toimib Euroopa Liidu Intellektuaalomandi Ameti (EUIPO), Beneluxi Intellektuaalomandi Ameti ja liikmesriikide intellektuaalomandiametite, kasutajaühenduste ja CP8 ühise praktika esindajate jaoks viitematerjalina.

See uue ühise praktika aluspõhimõtete terviklikku selgitust sisaldav dokument avaldatakse laiemale üldsusele ja on kergesti kättesaadav. Põhimõtted on kavandatud nii, et neid saaks üldiselt rakendada ja need hõlmaks enamikku juhtumeid. Kuigi eristusvõime muutusi hinnatakse alati juhtumipõhiselt, toimivad põhimõtted suunistena, et hõlbustada eri liikmesriikide intellektuaalomandiametitel kaubamärgi registreeritust erineval kujul kasutamise hindamisel jõuda sarnase, prognoositava tulemuseni.

Lisaks on käesolevale dokumendile lisatud näidete eesmärk näitlikustada ühise praktika põhimõtteid. Näiteid tuleks vaadelda koos nende põhjendustega, võttes arvesse eeldusi, millele nad tuginevad.

1.2 Taustteave

Euroopa tasandi koostöö

Euroopa Parlament ja nõukogu võtsid 2015. aasta detsembris vastu ELi kaubamärgi reformi paketi. Pakett sisaldas kahte õigusakti, nimelt määrust (EL) nr 2017/1001 (ELKMM) ja direktiivi (EL) 2015/2436 (ELKMD), mille eesmärk on veelgi lähendada liikmesriikide seadusi kaubamärkide valdkonnas. Need õigusaktid sisaldavad sisulisi ja menetluslikke küsimusi käsitlevaid uusi sätteid ning nendega loodi tugevam õiguslik alus koostööks. ELKMM artikli 151 kohaselt sai EUIPO peamiseks ülesandeks koostöö liikmesriikide intellektuaalomandiametitega, et edendada kaubamärkide ja disainilahenduste praktika ning vahendite ühtlustamist. ELKMM artiklis 152 märgitakse selge sõnaga, et see koostöö peaks hõlmama ühiste ekspertiisi- ja kontrollistandardite väljatöötamist ning ühiste tavade kehtestamist.

Kuid liikmesriikide intellektuaalomandiametid ning kasutajaühendused olid teinud aktiivselt koostööd alates Euroopa Liidu kaubamärkide ja disainilahenduste võrgustiku (ELKMDN) loomisest 2011. aastal ning juba saavutanud konkreetseid tulemusi suurema läbipaistvuse ja tõhususe mõttes. Nad olid teinud ühtlustamisprotsessis koostööd, et käsitleda kaubamärkide ja disainilahenduste praktika olulisi küsimusi, eelkõige ühtlustades kaubamärgi klassifitseerimise kontrollistandardid ning seejärel laienedes absoluutsete ja suhteliste keeldumispõhjuste ning disainilahendusteni. Selle ühistegevuse tulemusel loodi kaks ühtlustatud klassifikatsiooni andmebaasi – kaubamärkide kaupade ja teenuste ühtlustatud andmebaas ning tööstusdisainilahenduste tootenimetuste ühtlustatud andmebaas – ning viis ühist praktikat:

- Nizza klassifikatsiooni klassipäiste üldnimetustega seotud ühine praktika;
- eristusvõimet käsitlev ühine praktika kirjeldavaid/eristusvõimetuid sõnu sisaldavate kujutiskaubamärkide kohta;

- mustvalgete kaubamärkide kaitse ulatuse ühine praktika;
- suhtelisi keeldumispõhjuseid käsitlev ühine praktika - segiajamise tõenäosus (kaubamärgi eristusvõimetute/nõrga eristusvõimega osade mõju);
- disainilahenduste graafiliste kujutiste ühine praktika.

Kaubamärgireformi paketi erisätetega, millega kodifitseeritakse koostöö ja praktika ühtlustamine ELi õigusesse, suurendati nende ühtlustamisalgatuste saavutusi ning anti selged volitused kaubamärgi- ja tööstusdisainilahenduste süsteemi edasi arendamiseks.

Selle õigusraamistiku alusel leppis EUIPO haldusnõukogu 2016. aasta juunis kokku Euroopa koostööprojektide algatamise. Võttes arvesse ELi kaubamärgi määruses sätestatud eri tegevusi, töötati projektid välja eesmärgiga tugineda varasematele saavutustele, täiustades samal ajal protsesse ja laiendades koostöö ulatust.

Ühtlustamise valdkonnas hõlmas see projekti, mis keskendus võimalike uute ühtlustamisalgatuste kindlakstegemisele ja analüüsile. Projekti raames analüüsiti liikmesriikide intellektuaalomandiametite praktikat seoses kaubamärkide ja disainilahendustega, et teha kindlaks valdkonnad, kus esineb lahknevusi, ning valdkonnad, kus võrgustiku sidusrühmadel oleks ühisest praktikast kõige rohkem kasu, hinnates tõenäolist mõju, ulatuse võimaliku laiendamise teostatavust, olemasolevaid õiguslikke piiranguid, kasutajate huvi ja praktilisust liikmesriikide intellektuaalomandiametite jaoks. Analüüs toimus tsüklitena, millest igaühe tulemusena esitati uue ühtlustamisprojekti algatamise soovitus.

Selles dokumendis kirjeldatud ühine praktika on seotud haldusnõukogu algatatud esimese ja üldkokkuvõttes kaheksanda ühtlustamisprojektiga. CP8: *kaubamärgi kasutamine registreeritust erineval kujul* oli üks kahest projektist, mis soovitati käivitada ühtlustamisanalüüsi avatsükli tulemusena. Ühtlustamisanalüüs keskendus õigusreformile ja ELi kaubamärgi direktiiviga kehtestatud uute sätete mõjule.

CP8: kaubamärgi kasutamine registreeritust erineval kujul

Selle küsimuse ühtlustamisanalüüsiga avastati, et liikmesriikide intellektuaalomandiametite tavade vahel esineb märkimisväärsed lahknevusi kaubamärgi tegelikule kasutamisele hinnangu andmisel, kui kaubamärki kasutatakse registreeritud kujust erineval kujul.

Endine kaubamärgidirektiiv 2008/95/EÜ ei seadnud liikmesriikide intellektuaalomandiametitele kohustust võimaldada vaidlustamismenetlust või tühistamismenetlust. Samuti ei sätestatud direktiivis selgesõnaliselt kasutamata jätmist kui vastuargumenti sellistes menetlustes. Enne ELi kaubamärgi direktiivi jõustumist hindas ainult 15 liikmesriikide intellektuaalomandiametit tegelikku kasutamist, enamikul juhtudest tühistamise või kehtetuks tunnistamise menetluse raames.

Lisaks tegid liikmesriikide intellektuaalomandiametid, kes sellist hindamist läbi viisid, lahknevaid otsuseid ulatuse kohta, mil määral kaubamärgi omanik võis luua variatsioone märgi eristusvõimet muutmata.

Selline erinev praktika tekitas ebakindlust kasutajate seas, kes taotlesid oma õiguste kaitsmist eri jurisdiktsioonides, ja põhjustasid suuremaid kulusid, kui taotlejad üritasid kohandada oma strateegiaid lahknevate, sageli vastuolus olevate kontrollimistavadega. Lisaks viis ühtse praktika puudumine selles valdkonnas ELi intellektuaalomandisüsteemi lahku kaasaegselt

turureaalsusest, kus kaubamärgi omanikud kohandavad pidevalt oma kaubamärke, et vastata arenevatele turusuundumustele.

Uue ELi kaubamärgi direktiivi vastuvõtmisel oli oluline mõju praktikale selles valdkonnas. ELKMD artikliga 43 kehtestati kõigi liikmesriikide jaoks kohustus võimaldada 14. jaanuariks 2019 oma ametites halduslik vaidlustamise kord ja ELKMD artikliga 44 muudeti kohustuslikuks kehtestada kasutamata jätmise kui vastuargument vaidlustamismenetluses. ELKMD artikliga 45 kehtestati kõigi liikmesriikide jaoks kohustus kehtestada 14. jaanuariks 2023 oma ametites halduslik tühistamise kord tegeliku kasutamise puudumise korral ja ELKMD artikliga 46 muudeti kohustuslikuks kehtestada kasutamata jätmise kui vastuargument kehtetuks tunnistamist taotlevas menetluses. Ehkki need uued sätted aitasid oluliselt kaasa suuremale õiguskindlusele, kehtestades ühetaolisemad menetlused, tähendas nende peatne jõustumine, et ühtlustamisanalüüsi ajal seisis pooltel liikmesriikide intellektuaalomandiametitest ees oma kontrollimispraktikasse uute menetluste ja/või hindamiste lisamise ülesanne.

Lisaks võivad tegelikkuses jätkuvalt püsida lahknevused, mis tuvastati varem tegelikku kasutamist hindavates liikmesriikide intellektuaalomandiametites. Nii ELKMD artikli 16 lõike 5 punkt a kui ka ELKMM artikli 18 lõike 1 punkt a sätestavad, et „kaubamärgi kasutamine kujul, mis erineb registreeritud kujust selliste elementide poolest, mis ei muuda märgi eristusvõimet sellisel kujul, millisena see oli registreeritud,“ kujutab endast samuti kasutamist. Nende artiklite sõnastus (sama, mis endises direktiivis) jätab lahtiseks fraasi „kujul, mis erineb registreeritud kujust selliste elementide poolest, mis ei muuda kaubamärgi eristusvõimet“ tõlgendamise küsimuse. Kuivõrd seda saab tõlgendada ja on ka tõlgendatud erinevalt lähtudes kaubamärgi liigist (sõna-, kujutis-, kombineeritud märk) ja/või muudatuste laadist (lisamine, väljajätmine, värvi või paigutuse muutmine jne), olid hindamisel tehtud otsused suuresti subjektiivsed.

Eelöeldut arvesse võttes tehti ühtlustamisanalüüsiga kindlaks, et eespool loetletud sätete ülevõtmine riiklikku õigusesse ja järgnev tegelikku kasutamist käsitlevate sätete kohaldamise kasv muudavad selle küsimuse ühtlustamise jaoks prioriteetseks. Sellega tehti kindlaks vajadus ühtlustada nende liikmesriikide intellektuaalomandiametite praktika, kes juba hindavad tegelikku kasutamist, ja luua kohandatud praktika nende liikmesriikide intellektuaalomandiametite jaoks, kes hakkavad tegelikku kasutamist hindama.

Sellega seoses käivitati 2017. aasta oktoobris CP8 projekt eesmärgiga luua ühiste kriteeriumide ja põhimõtete pakett hindamiseks, millal kasutuses oleva märgi muudatused põhjustavad registreeritud märgi eristusvõime muutumist ja millal mitte.

1.3 Praktika kohaldamise ala

Käesoleva ühise praktikaga esitatakse põhimõtete ja näidete kogum, mis käsitleb kaubamärkide kasutamist registreeritust erineval kujul, võttes arvesse mõju, mida avaldab elementide lisamine, väljajätmine või muutmine registreeritud sõnamärkide, sõnalise osata kujutismärkide ning kombineeritud märkide (sõna- ja kujutiselementide kombinatsiooni) eristusvõimele.

Ühise praktika kohaldamise alast jäävad välja järgnevad küsimused.

- Seda liiki kaubamärgid, mis ei ole sõnamärgid, sõnalise osata kujutismärgid ega kombineeritud märgid. Näiteks ruumilised märgid, asendi-, mustri-, värvimärgid ja muud ebatraditsioonilised märgid.

- Kirjeldused, värvinõuded ja mittekaitstav osa. Kuigi need võivad hindamist mõjutada, ei võeta neid arvesse käesoleva ühise praktika raames, sest märke hinnatakse esitatud näidetes toodud kujutiste alusel.
- Tugevnenud eristusvõime tänu kasutusele (maine, üldtuntus) ja selle mõju hindamisele.
- Tegelik kasutamise määratlus ja selle kontrollimise meetodika liikmesriikide intellektuaalomandiametites.
- Tegelik kasutamise hindamisel kaalutavate tegurite (näiteks kasutamise koht, aja ja ulatuse) määratlus.
- Märki tegeliku kasutamise tõestamiseks vajalikud tõendid (näiteks kataloogid, arved, hinnakirjad või küsitlused). Kõigis näidetes esitatav põhjendus tugineb eeldusele, et märki kujutis, nagu seda näidetes kasutatakse, on ainus tõendusmaterjalides esitatud kasutamise vahend/viis¹.
- Vaidlustamise, tühistamise ja/või kehtetuks tunnistamisega seotud menetlusaspektid.
- Rakendamist takistavate õiguslike takistuste kirjeldus asjaomastes liikmesriikide intellektuaalomandiametites.
- Keeleküsimused (kõik näited on inglise keeles ja eeldatakse, et asjaomane üldsus mõistab neid).

2 Euroopa Liidu Kohtu praktika

Vastavalt ELKMD artikli 16 lõike 5 punktile a käsitatakse tegeliku kasutamisenäidena ka kaubamärgi kasutamist kujul, mis erineb registreeritud kujust selliste elementide poolest, mis ei muuda märki eristusvõimet sellisel kujul, millisenä see oli registreeritud, sõltumata sellest, kas kaubamärk kasutatud kujul on ka registreeritud omaniku nimele või ei.

Nagu on kinnitanud Euroopa Liidu Kohus (edaspidi kohus), on selle sätte eesmärk vältida range vastavuse nõudmist kaubanduses kasutatava kuju ja kaubamärgi registreeritud kuju vahel, võimaldades seega kaubamärgi omanikul märki äärmiselt kasutamisel rakendada märki variatsioone, mis võimaldavad selle eristusvõimet muutmata kohandada märki paremini asjaomaste kaupade või teenuste turustamise ning reklaamiga (23.2.2006, T-194/03, Bainbridge, EU:T:2006:65, § 50; 18.7.2013, C-252/12, Specsavers, EU:C:2013:497, § 29). Seetõttu ei ole vaja, et kasutuses olev märk oleks rangelt vastavuses registreeritud märgiga, ning võimaldatakse teatavat paindlikkust, kui registreeritud märki variatsioonid ei muuda selle eristusvõimet. Seda tuleb hinnata juhtumipõhiselt.

Kohus on ühtlasi otsustanud, et kohustust kasutada registreeritud kaubamärki võib täita, esitades kaubamärgi kasutamise tõendid selle kaubanduses kasutatava kuju kohta, kui kaubanduses kasutatav märk erineb registreeritud kujust ainult vähetähtsates aspektides, nii et kahte märki saab seetõttu pidada suuresti samaväärseteks (10.12.2015, T-690/14, Vieta, EU:T:2015:950, § 31; 12.3.2014, T-381/12, Palma Mulata, EU:T:2014:119, § 26; 10.6.2010, T-482/08, Atlas Transport, EU:T:2010:229, § 30).

Lisaks märkis kohus, et järeldus, et registreeritud märki eristusvõimet on muudetud, vajab lisatud elementide eristuva ja domineeriva laadi hindamist, mis teostatakse kõigi nende elementide oluliste omaduste ning samuti märki ülesehituse eri elementide suhtelise paigutuse põhjal (vt 15.7.2015 otsus T-215/13, LAMBDA (λ), EU:T:2015:518, § 28; 24.11.2005 otsus T-135/04, Online Bus, EU:T:2005:419, § 36, 40; 10.6.2010, otsus T-482/08, Atlas Transport, EU:T:2010:229, § 31).

¹ Hindamine, kas tähise kasutatav kuju on selle registreeritud kuju vastuvõetav variant, peab põhinema poolte konkreetsel juhul esitatud tõenditel.

Kohus on leidnud, et arvesse tuleb võtta olulisi omadusi ja konkreetsemalt üksnes keeruka kaubamärgi osana või koos muu märgiga kasutatava varasema (registreeritud) märgi tugevamat või nõrgemat eristusvõimet. Mida nõrgem on eristusvõime, seda lihtsam on seda muuta, lisades elemendi, mis on ise eristusvõimeline, ja seda enam väheneb võimalus, et märki tajutakse kasutataval kujul kaupade ja teenuste päritolu tunnusena. Vastupidine on samuti tõsi (13.9.2016, T-146/15, DARSTELLUNG EINES VIELECKS (kujutismärk), EU:T:2016:469, § 29).

Lisaks on kohus kinnitanud, et registreeritud kaubamärgi tegeliku kasutamise tingimus võib olla täidetud, kui registreeritud kaubamärki kasutatakse koos muu märgiga või selle osana, juhul kui märgi kasutuskujust tulenevad erinevused ei muuda kaubamärgi eristusvõimet selle registreeritud kujul (vt kohtuotsused 18.7.2013, C-252/12, Specsavers, EU:C:2013:497, § 31; 18.4.2013, C-12/12, Colloseum Holding, EU:C:2013:253, § 36).

Kohus on viidanud ka olukordadele, kus mitut märki kasutatakse samaaegselt üksteisest sõltumata, ja seetõttu tajutakse märki selle registreeritud kujul selles kombinatsioonis iseseisvana. Sel juhul ei ole tegu olukorraga, kus registreeritud märki kasutatakse registreeritust erineval kujul, vaid kus üheaegselt kasutatakse mitut märki (vt kohtuotsused: 8.12.2005, T-29/04, Cristal Castellblanch, EU:T:2005:438, § 33, 34; 6.11.2014, T-463/12, MB, EU:T:2014:935, § 43).

3 Mitme märgi samaaegne kasutamine




Võttes arvesse eespool viidatud kohtupraktikat samaaegselt kasutatavate märkide kohta, tuleks enne ühise praktika põhimõtete vaatlemist kaaluda järgnevat.

Märke kasutatakse kaubanduses sageli koos muude märkidega (näiteks allkaubamärgi ja/või katusmärgi tähistamiseks või koos ärinimega). Selline kasutamine ei tähenda „märgi eristusvõime muutmist selle registreeritud kuju suhtes“. Kui koos kasutatakse mitut märki, kuid need jäävad üksteisest sõltumatuteks ja täidavad eristufunktsiooni eri märkidena, ei tõstatu isegi küsimust, kas registreeritud märgi eristusvõimet on muudetud.

See, kas märke tajutakse iseseisvatena või ühe ja sama märgi osadena, tuleb kindlaks teha üldhinnangu põhjal, võttes arvesse eri tegureid, nagu:

- märkide endi omadused (domineerivad ja eristusvõimelised elemendid, nende vastav paigutus, kasutamine eri suuruses, kirjatüübis või värvis, lauseehituslike või grammatiliste seoste olemasolu või puudumine jne);
- viis, kuidas märke kujutatakse kasutamise tõendites ja kasutamise kontekstis (asjaomane ettevõtlussektor, märkide laad, st ärinimed, katusmärgid, tooteliini identifikaatorid, allkaubamärgid jne);
- konkreetsed tõendid, millest nähtub, et tarbijad tajuvad märke iseseisvatena.

Näited

Mitme märgi samaaegne kasutamine			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 33: vein	Registreeritud märki kasutatakse koos teise eristusvõimelise märgiga, mis osutab veinikoja nimele Bubblekat Winery. Veinitootmisektoris on tavaline kasutada etiketil toote ja veinikoja nime koos. Registreeritud märki tajutakse kasutatava märgi koosseisus iseseisvana.
GERIVAN	GERIVAN by BUBBLEKAT Ltd.	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märki GERIVAN kasutatakse koos ärinimega BUBBLEKAT Ltd. Registreeritud märki tajutakse kasutatava märgi koosseisus iseseisvana.
MAPALVAM		Klass 5: farmaatsiatooted	Registreeritud märki MAPALVAM kasutatakse koos teise eristusvõimelise märgiga, st katusmärgiga. Farmaatsiasektoris on tavapärane, et tootenimi on märgitud koos katusmärgiga. Registreeritud märki tajutakse kasutatava märgi koosseisus iseseisvana.

4 Ühise praktika põhimõtted

Käesolevas peatükis kirjeldatakse muudatusi, mis võivad märgil esineda, kui seda kasutatakse registreeritust erineval kujul, nimelt kui elemente lisatakse, välja jäetakse, muudetakse või kui sellised muudatused esinevad kombineeritult.

Et hinnata neid muudatusi ja teha kindlaks, kas seetõttu muutub märgi eristusvõime registreeritud kuju suhtes, tuleb kohaldada teatavaid põhimõtteid. Need põhimõtted on esitatud allpool koos põhimõistete ja hindamisetappidega.

4.1 Põhimõisted

Selleks, et tagada ühise tava põhimõtete ühtlustatud ja järjepidev rakendamine, on vaja üht moodi aru saada teatavatest põhimõistetest, mis on olulised selleks, et hinnata, kas registreeritud märgi variatsioonid muudavad selle eristusvõimet.

4.1.1 Eristusvõime

Väljakujunenud kohtupraktikas tähendab kaubamärgi eristusvõime seda, et märk peab identifitseerima kaubad ja/või teenused, mille jaoks kaubamärk on registreeritud, konkreetselt ettevõtjalt pärinevatena ja seega eristama neid kaupu ja/või teenuseid teiste ettevõtjate omadest².

Eristusvõimet tuleb hinnata pidades silmas asjaomaseid kaupu või teenuseid ja tarbija taju märgi suhtes.

Vaja on eristada:

- (i) registreeritud märgi kui terviku eristusvõime analüüsi;
- (ii) märgi eri elementide eristusvõime analüüsi.

4.1.2 Visuaalne domineerivus

Käesoleva dokumendi mõistes viitab visuaalne domineerivus märgi elementide visuaalsele mõjule, st sellele, kui üks element torkab märgil teistega võrreldes visuaalselt silma. Selle määrab peamiselt elemendi paigutus, suurus ja/või värvide kasutamine (kuivõrd need mõjutavad selle visuaalset mõju). Seega ei kehti visuaalse domineerivuse hindamine sõnamärkide korral.

Kui on tõenäoline, et tarbija ei pööra elementidele tähelepanu nende suuruse ja/või paigutuse tõttu, ei mängi need hindamisel rolli.

4.1.3 Vastastikmõju

Elementide vastastikmõju märgil võib olla oluline, kui hinnatakse, kas registreeritud märk säilitab kasutuses oma eristusvõime³.

Märgi elementidel esineb vastastikmõju, kui neid paigutatakse, kombineeritakse või seostatakse viisil, mis loob mulje ühtsest kogumist. Selline mulje võib tuleneda ka kontseptuaalsest vastastikmõjust, kui luuakse mõisteline üksus (uus kontseptsioon).

4.2 Hindamisetapid

Selle hindamisel, kas kasutatav märk kujutab endast registreeritud kuju vastuvõetavat varianti, tuleb toimida järgmiselt.

1. etapp: hinnatakse registreeritud märki, võttes arvesse selle eristusvõimelisi ja visuaalselt domineerivaid elemente.

² Vt 29.4.2004 kohtuotsuseid: ühendatud juhtumeid C-468/01 P kuni C-472/01 P, Tabs (3D), EU:C:2004:259, § 32.

³ Vt kohtuotsust 15.7.2015, T-215/13, LAMBDA (λ), EU:T:2015:518, § 29.

2. etapp: hinnatakse kasutatava märgi erinevusi ja muudatuste mõju.

4.2.1 1. etapp: registreeritud märgi hindamine

Esimene samm on teha kindlaks, mis elemendid annavad registreeritud märgile eristusvõime. Ühest elemendist koosneva märgi puhul kannab eristusvõimet märk ise. Mitmest elemendist koosneva märgi korral nõuab see hindamine märgi elementide eristusvõime ja visuaalselt domineeriva laadi analüüsi, lähtudes iga elemendi olulistest omadustest, nende suhtelisest paigutusest märgi ülesehituses ja samuti nende vastastikmõjust⁴.

4.2.2 2. etapp: kasutatava märgi erinevuste ja muudatuste mõju hindamine

Kui on välja selgitatud elemendid, mis annavad registreeritud märgile eristusvõime, ja nende eristusvõime määr, tuleb kindlaks teha, kas nad esinevad ja/või kas neid on muudetud kasutatavas märgis, võrreldes otseselt (st kõrvuti asetatult) kahte märki.

Nüüd tuleb teha lisatud, väljajäetud või muudetud elementide hindamine, tuginedes olulistele omadustele, eri elementide suhtelisele paigutusele märgi ülesehituses⁵ ja nende vastastikmõjule. Arvesse tuleb võtta ka märkide üldmuljet.

Muudatuste mõju suhtes tuleb arvesse võtta registreeritud märgi eristusvõime suuremat või väiksemat määra. Üldjuhul mõjutavad muudatused vähem keskmise eristusvõimega märke. Seevastu nõrga eristusvõimega märkide korral (tavaliselt märgid, mis koosnevad peamiselt või üksnes nõrga eristusvõimega elementidest) on üldiselt suurem tõenäosus, et nende eristusvõime muutub⁶.

4.3 Lisaelemendid

Käesoleva dokumendi mõistes ei peeta juhtumit, kui kasutatavale märgile lisatakse element, mitme märgi samaaegseks kasutamiseks, vaid elemendi lisamiseks. Tuleb hinnata lisaelemendi mõju registreeritud märgi eristusvõimele.

4.3.1 Eristusvõimelised lisaelemendid


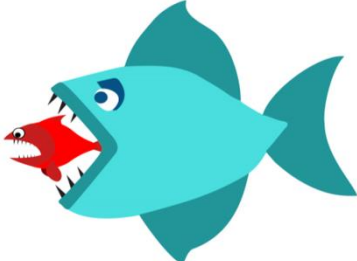
Sellise eristusvõimelise elemendi lisamine, millel on vastastikmõju registreeritud märgiga nii, et viimast ei saa enam iseseisvalt tajuda, muudab põhimõtteliselt selle eristusvõimet. Nii on see juhul, kui registreeritud märgil on keskmise tugevusega või nõrk eristusvõime.


⁴ Vt kohtuotsust 24.11.2005, T-135/04, Online Bus, EU:T:2005:419, § 36.

⁵ Vt kohtuotsust 15.7.2015, T-215/13, LAMBDA (λ), EU:T:2015:518, § 28; 21.11.2005, T-135/04, Online Bus, EU:T:2005:419 § 36.

⁶ Vt kohtuotsust 13.9.2016, T-146/15, DARSTELLUNG EINES VIELECKS (joonis), EU:T:2016:469, § 29.

Näited

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 25: rōivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märki kasutatakse koos eristusvõimelise kujutiselemendiga (sinise kalaga) nii, et kasutataval märgil luuakse ühtne tervik ja uus kontseptsioon (suur kala sööb väikest kala). Selline muudatus muudab registreeritud märgi eristusvõimet.
ICE	BREAKING THE ICE	Klass 25: rōivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märki kasutatakse koos muu eristusvõimelise sõnaga. Lisatud elemendid mõjutavad üksteist nii, et luuakse uus mõiste. Seega muudetakse registreeritud märgi eristusvõimet.



Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
GERIVAN		Klass 25: rōivad, jalatsid ja peakatted	Eeldades, et seda ei peeta mitme märgi samaaegseks kasutamiseks (vt peatükki 3), ei ole lisatud kujutiselemendil vastastikmõju registreeritud märgiga ja seda tajutakse kasutatavas märgis iseseisvana. Seega ei ole registreeritud märgi eristusvõimet muudetud.

4.3.2 Eristusvõimetud ja/või nõrga eristusvõimega lisaelemendid




Kui registreeritud märk on keskmise eristusvõimega, ei muuda eristusvõimetute või nõrga eristusvõimega elementide lisamine üldjuhul märgi eristusvõimet⁷, sõltumata sellest, kas need elemendid on visuaalselt domineerivad või mitte.

⁷ Vt kohtuotsust 13.9.2016, T-146/15, DARSTELLUNG EINES VIELECKS (joonis), EU:T:2016:469, § 31.

Näited

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
GERIVAN	SUPER GERIVAN	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Sõna GERIVAN kasutatakse koos eristusvõimetu sõnaga SUPER, mis üksnes iseloomustab GERIVANI. Lisatud eristusvõimetu elemendiga ei muudeta registreeritud märgi eristusvõimet.
	SUPERGERIVAN		
GERIVAN	GERIVAN VISION	Klass 5: meditsiinilised silmatilgad	Sõna GERIVAN kasutatakse koos kirjeldava sõnaga VISION. Lisatud eristusvõimetu elemendiga ei muudeta registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Sõna GERIVAN kasutatakse koos eristusvõimetu geomeetrilise kujundiga taustal. Lisatud eristusvõimetu elemendiga ei muudeta registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN	WWW.GERIVAN.COM	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Sõna GERIVAN kasutatakse koos eristusvõimetu domeeniviitega. Lisatud eristusvõimetusite elementidega ei muudeta registreeritud märgi eristusvõimet ⁸ .
BUBBLEKAT	BUBBLEKAT PARIS	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Sõna BUBBLEKAT kasutatakse koos eristusvõimetu geograafilise mõistega PARIS. Lisatud eristusvõimetu elemendiga ei muudeta registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN		Klass 25: jalatsid	Sõna GERIVAN kasutatakse koos kingi kujutava eristusvõimetu elemendiga, mis on küll visuaalselt domineeriv, aga ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.

⁸ Tingimusel, et kasutustõendid näitavad domeeninime kasutamist kaupade ja teenuste kaubanduslikule päritolule osutamiseks.

GERIVAN		Klass 33: vein	Sõna GERIVAN kasutatakse nõrga eristusvõimega veinisildil, mis on üsna tavapärase. Selline lisaelement ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN	BIO GERIVAN	Klass 3: pesuvahendid	Sõna GERIVAN kasutatakse koos eristusvõimetu sõnaelemendiga BIO, mis on küll visuaalselt domineeriv, aga ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
	<i>Everyday Clothing Concept</i> 	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Nõrga eristusvõimega lisaelemendid EVERYDAY CLOTHING CONCEPT on küll visuaalselt domineerivad, aga ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.

Kui registreeritud märgi eristusvõime on nõrk, on selle muutumine tõenäolisem, isegi kui lisatakse nõrga eristusvõimega element.

Näide

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
FLAVOUR AND AROMA	BAA-n&d-NAA FLAVOUR AND AROMA	Klass 31: puuviljad	Registreeritud märgil on nõrk eristusvõime. Lisaelement BAA-naa-NAA, mis on samuti nõrga eristusvõimega, on paigutatud algusesse ja see loob vastastikmõjus registreeritud märgiga uue kontseptsiooni. Sellised muudatused muudavad registreeritud märgi eristusvõimet.




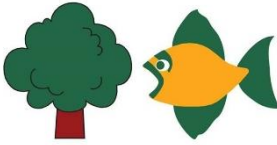
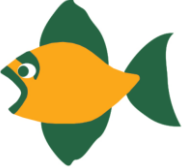
4.4 Väljajätmine

Registreeritud märki käsitatakse ühtse tervikuna. Kui registreeritud märgis olev element puudub kasutatavas märgis, kujutab see endast väljajättmist. Tuleb hinnata väljajättmise mõju registreeritud märgi eristusvõimele.

4.4.1 Eristusvõimeliste elementide väljajätmine

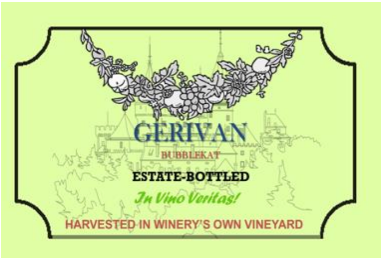
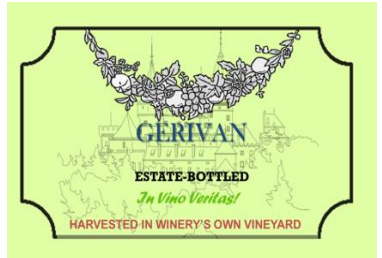
Kõik registreeritud märgi eristusvõimelised elemendid panustavad selle eristusvõimesse. Seetõttu muudab kasutatavast märgist ühe sellise elemendi väljajätmine tõenäoliselt registreeritud märgi eristusvõimet.

Näited

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
GERIVAN BUBBLEKAT	BUBBLEKAT	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk koosneb kahest eristusvõimelisest sõnast: GERIVAN ja BUBBLEKAT. Mõlemal elemendil on võrdne osa registreeritud märgi eristusvõimes. Seetõttu muudab neist ühe väljajätmine märgi eristusvõimet.
 Bubblekat	Bubblekat	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk koosneb kahest eristusvõimelisest elemendist: sõnast Bubblekat ja stiliseeritud kala kujutisest. Mõlemal elemendil on võrdne osa registreeritud märgi eristusvõimes. Neist ühe väljajätmine muudab märgi eristusvõimet.
 Bubblekat		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk koosneb kahest eristusvõimelisest elemendist: stiliseeritud kala kujutisest ja sõnast Bubblekat. Mõlemal elemendil on võrdne osa registreeritud märgi eristusvõimes. Neist ühe väljajätmine muudab märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk koosneb kahest eristusvõimelisest elemendist: stiliseeritud puu ja kala kujutisest. Mõlemal elemendil on võrdne osa registreeritud märgi eristusvõimes. Neist ühe väljajätmine muudab märgi eristusvõimet.

Kui tarbija ei märka registreeritud märgil asuvaid elemente nende väiksuse ja/või paigutuse tõttu, ei muuda nende väljajätmine kasutatavalt märgilt registreeritud märgi eristusvõimet.


Näited

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
<p>GERIVAN</p> <p><i>Bubbles</i></p>	<p>GERIVAN</p>	<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu, sest tarbija ei pööra väljajäetud elemendile tähelepanu selle väiksuse ja paigutuse tõttu.</p>
		<p>Klass 33: vein</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu, sest tarbija ei pööra väljajäetud elemendile tähelepanu selle väiksuse ja paigutuse tõttu.</p>

4.4.2 Eristusvõimetute ja/või nõrga eristusvõimega elementide väljajätmine

Kui registreeritud märgil on keskmine eristusvõime, ei ole tõenäoline, et kasutataval märgil eristusvõimetu elemendi väljajätmine muudaks registreeritud märgi eristusvõimet. Nii võib üldiselt olla ka siis, kui väljajäetud elemendil on nõrk eristusvõime.

Näited

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
<p>BIO</p> <p>GERIVAN</p>	<p>GERIVAN</p>	<p>Klass 3: pesuvahendid</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimelisest sõnast GERIVAN. Eristusvõimetu, ehkki visuaalselt domineeriva sõna BIO väljajätmine ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.</p>
<p>SUPER GERIVAN</p>	<p>GERIVAN</p>	<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimelisest sõnast GERIVAN. Sõna SUPER on eristusvõimetu, seetõttu ei muuda selle väljajätmine registreeritud märgi eristusvõimet.</p>
	<p>GERIVAN</p>	<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimelisest sõnast GERIVAN. Taustal oleva eristusvõimetu geomeetrilise</p>

			kujundi väljajätmine ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
The Fence	Fence	Klass 9: mobiiltelefonid	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt eristusvõimelisest sõnast Fence. Artikli „the“ väljajätmine ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
 GERIVAN	GERIVAN	Klass 30: kohv	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimelisest sõnast GERIVAN. Kohviuba kujutava eristusvõimetu, ehkki visuaalselt domineeriva elemendi väljajätmine ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.

Siiski ei saa välistada, et nõrga eristusvõimega elemendi väljajätmine võib anda teistsuguse tulemuse, eriti kui väljajäetud element on visuaalselt domineeriv või vastastikmõjus muude elementidega.



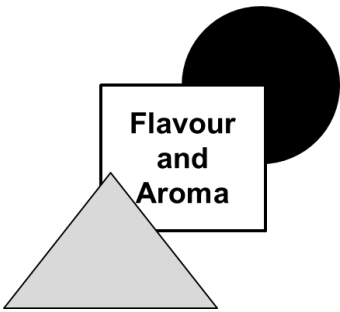

Näited

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
	Bubblekat	Klass 9: krediitkaart	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimelisest sõnast BUBBLEKAT ja märgi muudest elementidest. Need muud elemendid, ehkki neil on nõrk eristusvõime, on vastastikmõjus ja domineerivad visuaalselt oma suuruse ja silmatorkava asendi tõttu. Nende domineerivate elementide väljajätmine muudab registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN AROMA	GERIVAN	Klass 30: kohv	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb kombinatsioonist, mille moodustavad eristusvõimeline sõna GERIVAN ja sõna AROMA, mis on kujutatud sõnale teatavat eristusvõimet andvas stiliseeritud kirjastiilis. Lisaks on viimane element, ehkki sel on nõrk eristusvõime, kujutatud suuruses, mis visuaalselt domineerib registreeritud märgis. Sellise domineeriva elemendi väljajätmine

			muudab registreeritud märgi eristusvõimet.
--	--	--	--

Kui registreeritud märk koosneb eranditult nõrga eristusvõimega ja/või eristusvõimetutest elementidest, mille kombinatsioon teeb märgi tervikuna registreeritavaks, muudab ühe või mitme sellise elemendi väljajätmine üldiselt registreeritud märgi eristusvõimet.

Näited


Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 31: kassitoit	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb eristusvõimetute ja nõrga eristusvõimega elementide kombinatsioonist, nimelt sõnast BIO ja tähe O kassi meenutavast stiliseeringust. Kahe elemendi kombinatsioon muudab märgi tervikuna registreeritavaks. Seetõttu muudab neist elementidest ühe väljajätmine registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 30: kohv	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb kombinatsioonist, mille moodustavad lihtsad geomeetrilised kujundid ja kirjeldavad sõnad. Nende elementide kombinatsioon teeb märgi tervikuna registreeritavaks. Mõne sellise elemendi väljajätmine muudab seega registreeritud märgi eristusvõimet.








4.5 Omaduste (näiteks kirjatüübi, suuruse, värvide, paigutuse) muutmine

4.5.1 Sõnamärgid

Põhimõtteliselt ei muuda sõnamärgi konkreetne kujutis, näiteks selle kujutamise erilises kirjatüübis, stiliseeringus, suuruses, värvis või asetuses, registreeritud sõnamärgi eristusvõimet, kui sõna jääb kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritavaks.

Näited


Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
GERIVAN		Klass 25: rõivad,	Registreeritud märgi kasutatakse värvilisena ja see

GERIVAN		jalatsid ja peakatted	on sellisel kujul jätkuvalt identifitseeritav. Seetõttu ei muuda selline kasutamiseviis registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi kasutatakse erilises kirjatüübis, mis ei torka silma, ja märk on sellisel kujul jätkuvalt identifitseeritav. Seetõttu ei muuda sellises kirjatüübis kasutamine märgi eristusvõimet.
GERIVAN BUBBLEKAT	GERIVAN BUBBLEKAT	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Eristusvõimelised sõnad on vaatamata muudetud paigutusele kasutataval kujul identifitseeritavad. Selline muudatus ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN BUBBLEKAT	BUBBLEKAT GERIVAN	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Eristusvõimelised sõnad ümberpööratud järjestuses ei loo uut kontseptsiooni ja on kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritavad. Selline muudatus ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Tähtede G ja N suuruse muutmise ei loo uut kontseptsiooni ning registreeritud märk on kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritav. Seetõttu ei muuda selline kasutamiseviis registreeritud märgi eristusvõimet.
BIO GERIVAN		Klass 3: pesuvahendid	Registreeritud märk BIO GERIVAN koosneb kahest sõnast Bio ja Gerivan. Vaatamata sõna BIO asukoha, suuruse ja värvi muutmisele on registreeritud märk kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritav. Seetõttu ei muuda selline kasutamiseviis registreeritud märgi eristusvõimet.
GERIVAN		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk on kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritav. Kirjatüübi kerge stiliseerimine ja värvi muutmise ei muuda märgi eristusvõimet.
GERIVAN BUBBLEKAT		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Eristusvõimelised sõnad on kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritavad. Nende värvi, suuruse ja asukoha muutmise ei muuda märgi eristusvõimet.
GERI		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk on kasutataval kujul jätkuvalt identifitseeritav. Stiliseering ei ole silmatorkav ning ei muuda märgi eristusvõimet.

Kui sõnamärk ei ole enam identifitseeritav, näiteks kui sõna kasutatakse silmatorkavalt stiliseeritud kujul või kui on muudetud selle omadusi, nii et muutub sõnalise osa tähendus (näiteks sõnade ümberpööratud järjestus annab eri tähenduse või sõnade graafiliselt esile toodud osal on omaette tähendus), muudetakse registreeritud märgi eristusvõimet.

Nii võib olla ka siis, kui registreeritud märgil on nõrk eristusvõime.



Näited



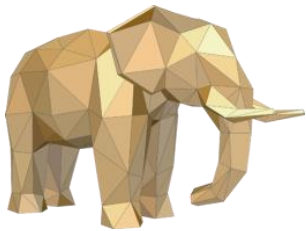
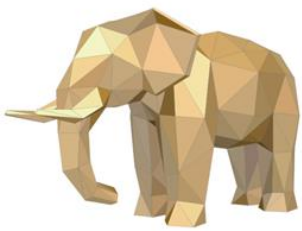
Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
GERIVAN		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märk ei ole kasutataval kujul enam identifitseeritav, sest see on loetamatu. Seega on muudetud registreeritud märgi eristusvõimet.
LOVE YOUNG	YOUNG LOVE	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Kuigi registreeritud märgi mõlemad sõnad esinevad kasutataval märgil, muudab nende kasutamine ümberpööratud järjestuses registreeritud märgi tähendust. Seega on muudetud märgi eristusvõimet.
BUBBLEKAS	BUBBLEMAS	Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Tähe K muutmise täheks M ei võimalda registreeritud märki kasutataval kujul identifitseerida. Seega on muudetud registreeritud märgi eristusvõimet.

4.5.2 Sõnalise osata kujutismärgid



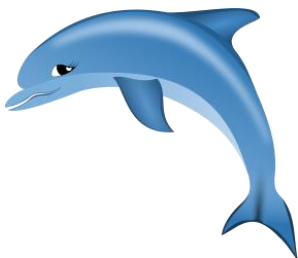

Sõnalise osata kujutismärkide eristusvõime tuleneb kujutiselementidest, mis on erilisel viisil kujutatud. Seetõttu on tõenäoline, et kujutise muutmise muudab registreeritud märgi eristusvõimet, välja arvatud juhul, kui see puudutab omadusi (näiteks värvi, kuju), mis ei moodusta olulist osa märgi eristusvõimes.



Näited

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 9: tarkvara	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb pruuni mäe erilisest kujutisest. Kuivõrd pruun värv ei moodusta olulist osa registreeritud märgi eristusvõimes, ei muuda värvi muutmise halliks

			registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb nii delfiini kujutisest kui ka fuksiinpunase ja valge värvi kombinatsioonist. Värvide ümberpööramine sama kontrasti säilitades ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb helepruuni värvi elevanti erilisest kujutisest. Elevanti kasutamine muus asendis ei ole märkimisväärne muudatus ja see ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet.

Registreeritud märgi eristusvõime muutub

Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 31: banaanid	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb üksnes banaani erilisest roosast värvist (fantaasiavärvist). Loomuliku värvi (kollase) banaani kasutamine muudab registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 9: tarkvara	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb delfiini erilisest kujutisest elutruudes värvides. Nende värvide muutmine sebrat meenutavateks mustvalgeteks triipudeks on delfiini puhul silmatorkav ning oluline muudatus. Selline kasutus muudab registreeritud märgi eristusvõimet.

		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Kuigi kasutataval märgil säilib registreeritud märgil kujutatud elevanti kontseptsioon, on kujutist, nimelt elevanti kuju, asukohta ja stiliseeringut piisavalt palju muudetud, et see muudab registreeritud märgi eristusvõimet.
---	---	--	---







Nõrga eristusvõimega sõnalise osata kujutismärkidel võivad isegi märgi väikesed muudatused eristusvõimet muuta.





4.5.3 Kombineeritud märgid

Kombineeritud märkidel annavad põhimõtteliselt nii sõna- kui ka kujutiselemendid vähemalt teatava panuse märgi eristusvõimesse. Üldiselt on nii, et mida suurema panuse annab element eristusvõimesse, seda tõenäolisem on, et selle elemendi muutmine muudab märgi eristusvõimet.





Kui registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt selle sõnaelementidest, ei muuda nende elementide kasutamine teistsuguse kirjatüübi, värvi või suurusega tavaliselt eristusvõimet (vt eespool jagu 4.5.1.), välja arvatud juhul, kui erinevused on nii märkimisväärsed, et mõjutavad registreeritud märgi üldmuljet.

Näited, kus registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt selle sõnaelementidest.

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt eristusvõimelistest sõnadest GERIVAN ja BUBBLEKAT. Värvide muutmise helerohelisest siniseks ja punaseks ei ole nii märkimisväärsed, et mõjutaks registreeritud märgi üldmuljet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt eristusvõimelisest sõnast GERIVAN. Taustavärvi ja sõna värvi muutmise mustast valgeks ning vastupidi sama kontrasti säilitades ei ole nii märkimisväärsed, et mõjutaks registreeritud märgi üldmuljet. Selline muudatus ei muuda seetõttu registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt sõnast GERIVAN. Sõna kasutatakse muus kirjatüübis, mis ei ole nii märkimisväärselt erinev, et

			mõjutaks registreeritud märgi üldmuljet. Selline muudatus ei muuda seetõttu registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 32: mineraalvesi	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt sõnast GERIVAN, sest mäe kujutis võib viidata kauba omadustele. Eristusvõimelise sõna kirjatüübi, asukoha ja suuruse muudatused ei ole nii märkimisväärsed, et need muudaksid registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt sõnast GERIVAN. Esimese ja viimase tähe suuruse ning värvitooni muudatused ei ole nii märkimisväärsed, et mõjutaks registreeritud märgi üldmuljet. Sellised muudatused ei muuda seetõttu registreeritud märgi eristusvõimet.



Registreeritud märgi eristusvõime muutub

Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt sõnast GERIVAN. Kirjatüübi muutmine, mis teeb sõna loetamatuks, tekitab märkimisväärse erinevuse kasutatava märgi ja selle registreeritud kuju vahel.
		Klass 32: mineraalvesi	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt sõnast GERIVAN, sest mäe kujutis võib viidata kauba omadustele. Sõna kasutamine osadena GERI ja VAN tekitab märkimisväärseid erinevusi, mis mõjutavad registreeritud märgi üldmuljet. Nii kujutiskui ka sõnaelementide värvi muutmine tugevdab seda järeldust.

Kombineeritud märkidel, mille eristusvõime tuleneb peamiselt kujutiselementidest, on tõenäolisem, et nende elementide muudatused muudavad registreeritud märgi eristusvõimet, välja arvatud juhul, kui need puudutavad omadusi (näiteks stiliseeringut, kujundust või värvi), mis ei moodusta olulist osa märgi eristusvõimes (vt jagu 4.5.2. eespool).

Näited, kus registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt selle kujutiselementidest.

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
 <p>Best quality!</p>	 <p>Best quality!</p>	<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb selle kujutiselementidest, mis kujutab pruuni mäge, sest fraasi „Best quality!“ tajutakse kirjeldavana. Kuivõrd pruun värv ei moodusta olulist osa märgi eristusvõimes, ei muuda värvi muutmine heledaks ega ka mäe asukoha muutmine registreeritud märgi eristusvõimet.</p>

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
<p>FLAVOUR AND AROMA</p>	<p>FLAVOUR AND AROMA</p>	<p>Klass 30: kohv</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb sõnade erilisest kirjatüübist/graafilisest stiliseeringust, kuivõrd sõnad ise on eristusvõimetud. Registreeritud märgi ainus eristusvõimeline element on kasutataval märgil kaduma läinud. Seega muudab selliste sõnade kasutamine standardkirjas registreeritud märgi eristusvõimet.</p>
 <p>Best quality!</p>	 <p>Best quality!</p>	<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>	<p>Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb peamiselt pruuni mäe kujutisest, sest fraasi „Best quality!“ tajutakse kirjeldavana. Mäe kujutise muutus on nii märkimisväärne, et see muudab registreeritud märgi eristusvõimet.</p>

Kui märgi eristusvõime tuleneb nii sõna- kui ka kujutiselementidest (sh nende omadustest nagu stiliseering, paigutus või värv), tuleb nendest elementidest lugu pidada. Kui selliste elementide asetusel on eristusvõimes oma osa, võib asetuse muutmine muuta registreeritud märgi eristusvõimet.

Näited, kus märgi eristusvõime tuleneb selle sõna- ja kujutiselementidest.

Registreeritud märgi eristusvõime muutub			
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused	Põhjendus
		Klass 30: kohv	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb sõnaelementidest, mida tajutakse kui täheühendit GER, ja kujutiselementidest, mis koosneb geomeetrisest kujundist. Kasutataval märgil on sõnaelement GER asendatud standardkirjas sõnaga GERI ja kujutiselement on eemaldatud. Sellised muudatused muudavad registreeritud märgi eristusvõimet.
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted	Registreeritud märgi eristusvõime tuleneb nii sõnadest BUBB ja LEKAT kui ka nende konkreetsest stiliseeringust. Kasutataval märgil on sõnad BUBB ja LEKAT kujutatud standardkirjas ühe sõnana. Sellised muudatused muudavad registreeritud märgi eristusvõimet.

4.6 Muudatuste kombinatsioonid

Praktikas võidakse kasutatavas märgis kombineerida eri liiki muudatusi. Võib välja tuua neli kombinatsiooni.








- Muudatuste kombinatsioon, mis hõlmab osa registreeritud märgi elementide väljajätmist ja muude elementide lisamist.
- Muudatuste kombinatsioon, mis hõlmab osa registreeritud märgi elementide muutmist ja muude elementide lisamist.
- Muudatuste kombinatsioon, mis hõlmab osa registreeritud märgi elementide väljajätmist ja allesjäänud elementide omaduste muutmist.
- Muudatuste kombinatsioon, mis hõlmab osa registreeritud märgi elementide väljajätmist, allesjäänud elementide omaduste muutmist ja muude elementide lisamist.

Üldiselt kohaldatakse juhtudel, kui muudatused seisnevad lisamise, väljajätmise ja omaduste muutmise kombinatsioonis, **vastavaid ühise praktika põhimõtteid**. Seetõttu mõjutavad eristusvõimeliste elementide muudatused üldiselt registreeritud märgi eristusvõimet, samas kui eristusvõimetute või nõrga eristusvõimega elementide muudatused mõju registreeritud märgi eristusvõimele ei ole nii tõenäoline.

Muudatuste kombinatsiooni korral tuleb hinnata, kas mõni muudatus eraldi (näiteks elemendi väljajätmine) viib registreeritud märgi eristusvõime muutmiseni, samas kui ülejäänud muudatustel ei ole otsustavat mõju.





Kui ükski selline muudatus eraldi ei muuda registreeritud märgi eristusvõimet, tuleb hinnata kõigi muudatuste koosmõju. Tegemist võib olla juhuga, kus eristusvõime muutumist põhjustaks üksnes muudatuste kuhjumine.









Allpool toodud näited illustreerivad juhtumeid, kus eristusvõimetute või nõrga eristusvõimega elementide muutmine ei muuda märgi eristusvõimet.

Registreeritud märgi eristusvõime ei muutu		
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted
		Klass 33: vein
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted

		Klass 9: tarkvara
---	--	----------------------

Allpool toodud näited illustreerivad juhtumeid, kus eristusvõimelise elemendi või nõrga eristusvõimega elementide muutmine muudab märgi eristusvõimet.

Registreeritud märgi eristusvõime muutub		
Registreeritud märk	Kasutatav märk	Kaubad ja teenused
Registreeritud märk on keskmise eristusvõimega .		
Põhiline muudatus: eristusvõimelise elemendi lisamine		
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted
		Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted

Põhiline muudatus: eristusvõimelise elemendi muutmine		
		<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>
		<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>
Põhiline muudatus: eristusvõimelise elemendi väljajätmine		
<p>GVL GERI VAN LYR</p>		<p>Klass 25: rõivad, jalatsid ja peakatted</p>
<p>Registreeritud märgil on nõrk eristusvõime.</p>		
Põhiline muudatus: peamise eristusvõimelise elemendi (kirjatüübi/stiliseeringu) muutmine		
<p>FLAVOUR AND AROMA Superior quality</p>		<p>Klass 30: kohv</p>
		<p>Klass 31: banaanid</p>

	FRESH SARDINE	Klass 29: sardiinid
Põhiline muudatus: nõrga eristusvõimega ja/või eristusvõimetute elementide, mille kombinatsioon muudab märgi tervikuna registreeritavaks, väljajätmine		
	PREMIUM	Klass 30: pagaritooted