

**PATENDIAMET  
TÖÖSTUSOMANDI  
APELLATSIOONIKOMISJON**

---

**OTSUS nr 2048-o**

Tallinn, 05.04.2022

**Avaldus nr 2048 kaubamärgi „Krahv von Berg“ (reg nr 50383) omaniku ainuõiguse lõppenuks tunnistamiseks (kiirendatud menetlus)**

Tööstusomandi apellatsioonikomisjon, koosseisus Sulev Sulsenberg (eesistuja), Ekke-Kristian Eri laid ja Rein Laaneots, vaatas kirjalikus menetluses läbi Calabrese OÜ avalduse OÜ Maldivar ainuõiguse lõppenuks tunnistamiseks seoses klassides 30, 31 ja 32 registreeritud kaubamärgiga „Krahv von Berg“ (reg nr 50383).

**Asjaolud ja menetluse käik**

**31.08.2021** esitas Calabrese OÜ (edaspidi ka avaldaja; esindaja patendivolinik Anneli Kapp) tööstusomandi apellatsioonikomisjonile (edaspidi ka komisjon) avalduse, milles taotleatakse OÜ Maldivar (edaspidi ka omanik; esindaja patendivolinik Margus Sarap) ainuõiguse lõppenuks tunnistamist seoses kaubamärgiga „Krahv von Berg“ (reg nr 50383; registreerimise kuupäev 18.03.2013), mis on registreeritud kaupadele:

*Klass 30 – Kohv, tee, kakao, suhkur, riis, tapiokk, saago, kohvi aseained; jahu ja muud teraviljasaadused, leib, sai, kondiitritooted ja maiustused, jäätis; mesi, siirup; pärm, küpsetuspulbrid; sool, sinep; äädikas, vürtsikastmed; vürtsid; jää; hapendamata leib; jahu (jäme, püülimata); jahutoidud; jahutooted; juuretis; kaer (purustatud); kaerahelbed, herkulo; kaerajahu; kaeratangud, kroovitud kaer; kaeratoidud; kohvijooigid; kondiitrikoogid (väikesed); kondiitritooted; koogid, keeksid, tordid; koogitainas; kroovitud oder; kuivikud; kuivküpsised; kuklid; küpsised; linnased inimtoiduks; linnaseekstrakt, rukkilinnase ekstrakt; linnaseküpsised; maltoos, linnasesuhkur; oder (purustatud); odrajahu; odratang; toidupüülijahu; toidutainad; tangud, kruubid (inimtarbeks); teraviljasaadused, teraviljast valmistatud suupisted;*

*Klass 31 – Põllumajandus-, aiä- ja metsasaadused ning teraviljad, mis ei kuulu teistesse klassidesse; elusloomad; värske puu- ja köögivili; seemned, looduslikud taimed ja lilled; sööt; linnased; humalad; kaer; kliid; pruulimis- ja destilleerimislinnased; nisu, oder, rukis; teraviljaseemned (töötlemata);*

*Klass 32 – Õlu; mineraal- ja gaseerved ning muud alkoholivabad joogid; puuviljajoogid ja puuviljamahlad; siirupid ja teised joogivalmistusained, sh joogiessentsid, gaseerjoogipulbrid, gaseerjoogitabletid; humalaekstraktid õlle valmistamiseks; ingveriõlu; kali, kaljakontsentraadid, kaljajoogid, kaljajoogiekstraktid, kaljajoogikontsentraadid; kokteileid (alkoholivabad); linnasevirre; linnaseõlu; alkoholivabad meest valmistatud joogid; vadakujoogid; õllevirre.*

Avalduses leitakse, et omanik ei ole täitnud kaubamärgi „Krahv von Berg“ kasutamise kohustust. Avaldaja osutab, et kaubamärgiseaduse (KaMS) § 17 lg 1 sätestab, et kaubamärgiomanik on kohustatud registreeritud kaubamärki tegelikult kasutama registreeringus märgitud kaupade ja teenuste tähistamiseks. KaMS § 53 lg 1 p 3 kohaselt võib iga isik esitada komisjonile avalduse kaubamärgiomaniku vastu, nõudes tema ainuõiguse lõppenuks tunnistamist, kui kaubamärki ei ole pärast registreeringu tegemist mõjuva põhjuseta viie järjestikuse aasta jooksul KaMS § 17 tähenduses kasutatud. KaMS § 55 lg 2 järgi loetakse ainuõiguse lõppenuks tunnistamise korral registreering kehtetuks komisjonile avalduse esitamise kuupäevast arvates. Avalduse esitaja võib nõuda ainuõiguse lõppenuks tunnistamist avalduse aluseks oleva asjaolu tekkimise kuupäevast arvates.

---

Adress:  
Toompuiestee 7  
15041 Tallinn

Telefon:  
627 7942  
e-mail: [toak@epa.ee](mailto:toak@epa.ee)

Faks:  
645 1342  
<http://toak.epa.ee/>

Avaldaja märgib, et käesoleval juhul on kaubamärk „Krahv von Berg“ registreeritud 18.03.2013 ning avaldus on esitatud komisjonile 31.08.2021, st kaubamärgi registreerimise ning avalduse esitamise vahele jääb u 8-aastane ajavahemik. KaMS § 55 lg 2 sätestab avaldaja diskretsiooniõiguse nõuda kaubamärgiomaniku ainuõiguse lõppenuks tunnistamist:

1) alates 5 aasta möödumisest registreerimise kuupäevast, millisel juhul oleks lahendamist vajavaks küsimuseks see, kas kaubamärki on kasutatud perioodil 18.03.2013–18.03.2018, mistõttu sellisel juhul taotletakse ainuõiguse lõppenuks tunnistamist alates avalduse aluse tekkimise kuupäevast; või

2) alates avalduse esitamisest, millisel juhul lahendamist vajavaks küsimuseks on, kas kaubamärki on kasutatud 5-aastase perioodi vältel, mis vahetult eelnes avalduse esitamisele, käesoleval juhul 31.08.2016–31.08.2021.

Avaldaja tugineb oma nõudes esimesele alternatiivsele võimalusele ning taotleb kaubamärgi „Krahv von Berg“ omaniku ainuõiguse täielikult lõppenuks tunnistamist Eestis alates avalduse aluse tekkimise kuupäevast arvates.

Avaldajale teadaolevalt ei ole omanik kaubamärki viie järjestikuse aasta jooksul KaMS § 17 tähenduses kasutanud ning ei esine ka KaMS § 53 lõikes 2 nimetatud asjaolusid. Avaldaja leiab, et kuna kaubamärgi kasutamine konkreetsete kaupade tähistamisel on faktiline küsimus, siis peab nimetatud kohustuse täitmist vaidluse korral ning tulenevalt tsiviilkohtumenetluse seadustiku (TsMS) § 230 lõikest 1 tõendama kaubamärgi omanik. Avaldaja osutab, et ka Tallinna Ringkonnakohus on oma otsuses nr 2-05-16024 leidnud, et ainuõiguse vaidlustajale ei saa panna mittekasutamise tõendamise koormist, kuna tegemist oleks hageja jaoks negatiivse asjaolu tõendamise kohustusega. Analoogilisele seisukohale negatiivse asjaolu tõendamise osas on ka Riigikohus jõudnud oma lahendites tsiviilasjades nr 3-2-1-7-03 ja 3-2-1-84-03.

Avaldaja märgib, et vaatamata sellele, et temal ei ole võimalik tõendada kaubamärgi „Krahv von Berg“ mittekasutamist, soovib avaldaja siiski juhtida muu hulgas tähelepanu Euroopa Üldkohtu 06.10.2004 otsusele T-356/02 (*VITAKRAFT*), mille punkti 28 kohaselt ei saa kaubamärgi tegelikku kasutamist tõendada tõenäolisuste või oletustega, vaid see peab tuginema usaldusväärsetel ja objektiivsetel tõenditel kaubamärgi tegeliku ja küllaldase kasutamise kohta asjaomasel turul.

Avaldaja palub komisjonil tunnistada omaniku ainuõigus kaubamärgile „Krahv von Berg“ (reg nr 50383) täielikult lõppenuks.

Avaldusele on lisaks riigilõivu tasumise maksekorraldusele lisatud väljatrükk Patendiameti kaubamärkide andmebaasist omaniku kaubamärgi kohta.

**16.09.2021** võttis komisjon avalduse menetlusse ja toimetas selle samal kuupäeval omaniku esindajale kätte e-kirja teel (omaniku esindaja kinnitas kättesaamist samuti 16.09.2021). Omanikku teavitati kättetoimetamisel tööstusomandi õiguskorralduse aluste seaduse (TÕAS) § 48<sup>2</sup> lõikest 1 tulenevast leppeperioodist ning sellest, et kooskõlas sama paragrahvi lõikega 2 peab omanik kirjalikus vormis teatama komisjonile hiljemalt 23.11.2021, kas ta soovib avaldusele vastu vaielda. Omanik komisjonile avaldusele vastuvaidlemise soovist ei teatanud.

**30.11.2021** andis komisjon avaldajale kooskõlas TÕAS § 48<sup>3</sup> lõikega 1 kahekuulise tähtaja (tähtpäevaga 31.01.2022) avalduse põhjenduste ja tõendite esitamiseks või täiendamiseks. Komisjon selgitas, et tulenevalt TÕAS § 48<sup>4</sup> lõikest 1, kui teine menetlusosaline ei teata komisjonile enne leppeperioodi lõppemist, et ta vaidleb avaldusele vastu, annab komisjon avalduse esitajale TÕAS § 48<sup>3</sup> lõikes 1 nimetatud kahekuulise tähtaja ja alustab pärast selle tähtaja möödumist lõppmenetlust. Komisjon lisas, et kuna käesoleval juhul on tegemist ainuõiguse lõppenuks tunnistamise avaldusega, ei eelda komisjon, et avaldaja peaks esitama tõendeid vaidlustatud kaubamärgi mittekasutamise kohta (st tegemist on ümberpööratud tõendamiskoormisega, kus vaidlustatud kaubamärgi omanik peaks esitama tõendeid kaubamärgi kasutamise kohustuse täitmise kohta).

**31.01.2022** esitas avaldaja komisjonile seisukoha, milles kordas oma varasemaid seisukohti ning nõuet tunnistada omaniku ainuõigus kaubamärgile „Krahv von Berg“ (reg nr 50383) täielikult lõppenuks.

**28.02.2022** alustas komisjon avalduse lõppmenetlust.

## Komisjoni seisukohad ja otsus

Komisjon, tutvunud menetluses esitatud seisukohtadega, leiab järgmist.

Tulenevalt TÕAS § 48<sup>4</sup> lõikest 1 rahuldab komisjon avalduse oma otsust põhjendamata selles osas, milles see ei ole ilmselt põhjendamatu, muu hulgas juhul, kui avaldus on teisele menetlusosalisele kätte toimetatud muul viisil kui avalikult, kuid teine menetlusosaline ei teata komisjonile enne leppeperioodi lõppemist, et ta vaidleb avaldusele vastu.

Avalduse kohaselt ei ole omanik kaubamärki „Krahv von Berg“ (reg nr 50383; registreerimise kuupäev 18.03.2013) pärast registreeringu tegemist mõjuva põhjuseta viie järjestikuse aasta jooksul KaMS § 17 tähenduses kasutatud ning ei esine ka KaMS § 53 lõikes 2 nimetatud asjaolusid (s.o kaubamärki ei ole hakatud kasutama pärast viieaastast mittekasutamist ja enne avalduse esitamist). Seetõttu leiab avaldaja, et esineb KaMS § 53 lg 1 p 3 kohane alus nõuda omaniku ainuõiguse lõppenuks tunnistamist. Kuivõrd avaldaja väitel ei ole omanik kaubamärki kasutanud viie järjestikuse aasta jooksul alates selle registreerimise kuupäevast – s.o perioodil 18.03.2013–18.03.2018 –, taotleb avaldaja tulenevalt KaMS § 55 lõike 2 teises lauses sätestatud võimalusest omaniku ainuõiguse täielikult lõppenuks tunnistamist alates avalduse aluse tekkimise kuupäevast (seega alates 19.03.2018).

Komisjon märgib, et avaldaja ei pea esitama KaMS § 53 lg 1 p 3 alusel esitatud ainuõiguse lõppenuks tunnistamise avalduse korral tõendeid selle kohta, et registreeritud kaubamärki ei ole pärast registreeringu tegemist mõjuva põhjuseta viie järjestikuse aasta jooksul KaMS § 17 tähenduses kasutatud. Kaubamärgi kasutamise tõendite, samuti selle mittekasutamise põhjenduste ja tõendite esitamise koormus lasub täies ulatuses kaubamärgi omanikul.

Komisjon leiab, et avaldus ei ole TÕAS § 48<sup>4</sup> lg 1 tähenduses ilmselt põhjendamatu. Seega kuulub avaldus nimetatud sätte kohaselt rahuldamisele otsust põhjendamata ning omaniku ainuõigus kaubamärgile „Krahv von Berg“ tuleb tunnistada lõppenuks. Kooskõlas KaMS § 55 lõikega 2 on omaniku ainuõiguse lõppenuks tunnistamise tagajärjeks registreeringu nr 50383 kehtetuks lugemine arvates kuupäevast 19.03.2018 (s.o registreeringu tegemisest viie aasta möödumine), kuivõrd avaldaja on taotlenud ainuõiguse lõppenuks tunnistamist avalduse aluseks oleva asjaolu tekkimise kuupäevast arvates. Kooskõlas KaMS § 51 lõikega 2 kustutab Patendiamet omaniku kaubamärgi registrist, kui käesolev otsus on jõustunud.

Lähtudes eeltoodust ning juhindudes TÕAS §-st 61, KaMS § 53 lg 1 punktist 3 ja § 55 lõikest 2, otsustas komisjon:

**ainuõiguse lõppenuks tunnistamise avaldus rahuldada, tunnistada OÜ Maldivar ainuõigus kaubamärgile „Krahv von Berg“ (reg nr 50383) lõppenuks ning lugeda registreering nr 50383 kehtetuks alates 19.03.2018.**

Avalduse menetlusosaline, keda ei rahulda komisjoni otsus ja kes soovib jätkata vaidlust menetlusosaliste vahel hagimenetluse korras, võib esitada hagi kahe kuu jooksul komisjoni otsuse avaldamisest arvates. Hageja teavitab viivitamata komisjoni hagi esitamisest.

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

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

*(allkirjastatud digitaalselt)*

Sulev Sulsenberg

Ekke-Kristian Erilaid

Rein Laaneots