

MAJANDUS- JA KOMMUNIKATSIOONIMINISTEERIUM  
TÖÖSTUSOMANDI  
APELLATSIOONIKOMISJON

---

**OTSUS nr 658-o**

Tallinnas, 28. veebruaril 2006.a.

Tööstusomandi apellatsioonikomisjon koosseisus Edith Sassian (eesistuja), Priit Lello ja Rein Laaneots vaatas kirjalikus menetluses läbi välismaise juriidilise isiku Vortex Societe Anonyme, 37 bis rue Greneta, Paris F-75002 FR vaidlustusavalduse Patendiameti 22. novembri 2002 otsuse nr 7/M200200176 kaubamärgi SKY ROCK klassis 41 Taevaraadio AS nimele registreerimise tühistamiseks.

Vaidlustusavaldus esitati 03. märtsil 2003. a. ja registreeriti nr 658 all. Vaidlustusavaldus anti ettevalmistamiseks komisjoni liikmele Edith Sassianile.

Vaidlustusavalduse esitas patendivolinik Urmas Kernu, AAA Patendibüroo OÜ, Tartu mnt 16, 10117 Tallinn.

**Vaidlustusavalduse esitaja taotlus (kokkuvõtlikult):**

Kaubamärgi SKY ROCK registreerimine Eestis klassis 41 Taevaraadio AS nimele on vastuolus kaubamärgiseaduse § 8 lg 1 punktiga 10, mille kohaselt ei registreerita kaubamärke, mis on identsed teises riigis registreeritud ja seal kasutusel oleva kaubamärgiga, kui registreerimistaotlus on esitatud pahauskselt.

Sõnaline identne kaubamärk SKYROCK on registreeritud klassis 41 ja/või klassis 38 vaidlustusavalduse esitaja nimele Prantsusmaal, Euroopa Liidus, Ameerika Ühendriikides, Kanadas. Lisaks kuuluvad Vortex Societe Anonyme (edaspidi Vortex) rahvusvahelised registreeringud nr 676517 (sõnamärk SKYROCK, märgitud 41 riigi osas), nr 519040 (SKYROCK + kuju) ning nr 587098 (SKYROCK + kuju).

Kaubamärki SKYROCK kasutab Vortex üle Euroopa, s.h. Eestis (SKYROCK raadiojaama saateid edastatakse Astra satelliidi kaudu). Tegemist on ülemaailmselt tuntud ning maineka raadiojaamaga, millest annavad tunnistust vaidlustusavaldusele lisatud materjalid.

Arvestades tänapäevase majanduse globaalset ning tihtipeale piiriülest iseloomu, võib eeldada, et vastava valdkonna spetsialistid evivad informatsiooni suuremate vastava valdkonna äriühingute kohta üle maailma. Taevaraadio AS on olnud vastavas valdkonnas tegev ning kahtlemata teadlik suuremate raadiojaamade poolt kasutatavatest kaubamärkidest Euroopas. SKYROCK oma üleeuroopalise leviku tõttu on rahvusvahelisel areenil tuntud raadiojaam.

Vortex on kaubamärki SKYROCK kasutanud Eesti territooriumil juba endise Nõukogude Liidu ajal, mil Radio Moskva kaudu edastati SKYROCK raadioprogrammi. Vortex on oma kaubamärki kasutanud Eestis ka hiljem. SKYROCK raadiojaam on olnud satelliidi kaudu kuulatav Eestis juba enne 12. veebruari 2002. a., s.o. enne vastava registreerimistaotluse esitamist Taevaraadio AS poolt. Asjaolust, et SKYROCK raadiojaamast ning äriühingu

---

Address:  
Harju 11  
15072

Telefon:  
6 256 490  
e-mail: toak@mkm.ee

Faks:  
6 313 660

Vortex poolt osutatavatest meelelahutusteenustest on teadlikud ka Eesti kuulajad, annab tunnistust tõsiasi, et mitmed eestlased on registreerinud vaidlustusavalduse esitaja Interneti koduleheküljele [www.skyrock.com](http://www.skyrock.com) kasutajaks. Taevaaradio AS, kui vastavas valdkonnas tegev äriühing, peaks kahtlemata olema teadlik, milliste raadiojaamade saateid Eestis edastatakse. Seetõttu pidi Taevaaradio AS, kaubamärgi SKYROCK rahvusvahelise ning kohaliku kasutamise tulemusena teadma, et tegemist on vaidlustusavalduse esitaja kaubamärgiga ning käesolevat taotlust esitades on Taevaaradio AS käitunud pahauskselt.

Vaidlustusavalduse esitaja arvates on Taevaaradio AS varasemalt käitunud sarnaselt ning on pahauskselt enda nimele registreerinud kaubamärgid RUSSKOJE RADIO, KISS FM, NRJ FM, SKY RADIO.

**10. jaanuaril 2005. a. esitatud Taevaaradio AS esindaja patendivolniku Jüri Käosaare, Käosaar & Co Patendibüroo, Tähe 94, 50107, Tartu, seisukoht vaidlustusavalduse kohta (kokkuvõtlikult):**

Taevaaradio AS põhikirjaliseks tegevusaladeks vastavalt äriregistri andmebaasi väljatrükile on kommertsraadiokanali organiseerimine, omamine, juhtimine ja opereerimine; eelnimetatuga seotud tegevusalad, ringhäälingus saadete ja programmide loomine ja vahendamine; info- ja reklaamiteenuse osutamine. (Lisa 2).

Kaubamärgi taotleja SKY-kaubamärgid on Eesti raadioringhäälinguturul olnud kasutusel juba 10 aastat. Nimelt alustati 1995. aasta suvel venekeelse raadiojaamaga SKY RADIO ning 1997. aasta kevadel läks esimest korda eetrisse eestikeelne jaam SKY PLUS.

EMOR-i/BM.F Gallup Media poolt regulaarselt läbiviidavatest Tele- ja Raadioauditooriumi Päevikuuringu tulemustest (Lisad 3, 4). et venekeelne SKY RADIO (aga ka eestikeelne SKY PLUS) on Eesti mitte-eestlastest kuulajate seas ja eestikeelne SKY PLUS eestlastest kuulajate seas läbi aastate olnud jälgitavuse poolest stabiilselt väga kõrgetel kohtadel. Väljavõtteid Tele- ja Raadioauditooriumi Päevikuuringu tulemustest on avaldatud ka erinevates Eesti ajalehtedes (Lisa nr 5), mistõttu on SKY-raadiote populaarsusest teadlikud ka inimesed, kes võib-olla ise neid konkreetseid raadiojaamu ei kuulagi. Samuti on läbi aegade nii eesti- kui venekeelsetes meediaväljaannetes ilmunud arvukalt artikleid, mis otsesemal või kaudsemal moel seonduvad SKY-raadiojaamadega Eestis. Kaubamärgi taotleja SKY-kaubamärkide üldtuntust tõendavad ka teised tõendid ning kõigi artiklite esitamine koormaks asjatult apellatsioonikomisjoni toimikut, on käesolevate seisukohtade juurde lisatud üksnes valik sellistest artiklitest (Lisa 6).

Lisaks eeltoodule on SKY-kaubamärke ulatuslikult kasutatud ka paljudes reklaamides. Seejuures ei ole SKY-raadiojaamad reklaaminud mitte ainult iseennast, vaid SKY-kaubamärke on kujutatud ka arvukates teistes reklaamides seoses filmidega, muusika- ja teiste üritustega. Valik reklaamidest, kus on kujutatud SKY-kaubamärke, on lisatud ka käesolevate seisukohtade juurde (Lisa 7).

SKY-kaubamärke on kasutatud ka CD-plaatidel ja kassetidel ning neid reklaamivatel materjalidel, mille väljaandmist või turustamist on SKY-raadiojaamad toetanud. Seda asjaolu tõendavad lepingud, mis on sõlmitud First Media OÜ või Taevameedia AS (kes mõlemad kasutavad SKY-kaubamärke kaubamärgitaotleja nõusolekul) ning erinevate muusikaalbumite väljaandjate või turustajate vahel (Lisa 8).

Kaubamärgitaotleja nimele on 1997. a registreeritud kaubamärk nr 24752 "SKY + kuju" (Lisa

9), 1999. a kaubamärk nr 28664 "RADIO SKY plus + kuju" (Lisa 10) ning kaubamärk nr 37593 "SKY PARTIJA" (Lisa 11). Lisaks nimetatud kaubamärkidele on Taevaraadio AS esitanud taotlused kaubamärkide "SKY RADIO" (taotlus nr M200101620) (Lisa 12) ja "SKY РАДИО Все самое лучшее имеем для тебя" (taotlus nr M200201023) (Lisa 13).

VORTEX SOCIETE ANONYME esitas 03. märtsil 2003. a. vaidlustusavalduse nr 658 kuna leidis, et kaubamärk "SKY ROCK" on talle kuuluv tuntud kaubamärk ning taotlus kaubamärgi registreerimiseks on Eestis esitatud pahauskselt. VORTEX SOCIETE ANONYME nimele ei ole Eestis väljastatud ühtegi raadiosaateseadmete käsutamise ega paigaldamise luba, samuti ei ole talle väljastatud ringhäälinguluba. Vaidlustusavalduse esitaja on ise möönud, et VORTEX SOCIETE ANONYME raadiojaam on Eesti kuuldav üksnes satelliidi vahendusel. Seejuures ei selgu vaidlustusavalduse materjalidest, et vastav raadiojaam oleks satelliidi vahendusel olnud kuuldav Eestis juba enne Taevaraadio AS kaubamärgitaotluse esitamist 3. märtsil 2003. a. Samuti tuleb silmas pida, et satelliidi vahendusel edastatavate raadiosaadete kuulamiseks on vaja spetsiaalset vastuvõtjat, mistõttu on satelliidi vahendusel edastatavad raadiosaated kuulavad väga piiratud arvule inimestele.

Erinevalt vaidlustusavalduses väidetust, ei nähtu Patendiameti kaubamärgibaasist, et VORTEX SOCIETE ANONYME oleks esitanud taotluse kaubamärgi "SKY ROCK" registreerimiseks Eestis. Otsingu tulemus näitab, et rahvusvahelisele kaubamärgile nr 676517 taotleb Eestis õiguskaitses VORTEX SOCIETE A RESPONSABILITE LIMITEE (vaidlustusavalduse lisa 4).

Samuti ei nähtu vaidlustusavaldusele lisatud materjalidest, et taotletava kaubamärgiga identne kaubamärk on registreeritud vaidlustusavalduse esitaja nimele mõnes välisriigis. Kõik vaidlustusavalduse esitaja poolt lisatud materjalid on võõrkeeltes ning seejuures ei ole ühegi lisatud kaubamärgi registreerimist tõendava väljavõtte puhul märgitud taotlejaks/omanikuks VORTEX SOCIETE ANONYME. Vaidlustusavaldusele lisatud materjalidest ei selgu ka, kas ja mil määral on VORTEX SOCIETE ANONYME kasutanud kaubamärki SKY ROCK väljaspool Eestit.

Seejuures peab kaubamärgitaotleja vajalikuks märkida, et VORTEX SOCIETE ANONYME ja Taevaraadio AS vahel puuduvad mistahes lepingulised suhted. VORTEX SOCIETE ANONYME võttis kaubamärgitaotlejaga esimest korda ühendust peale kaubamärgi "SKY ROCK" avaldamist Eesti Kaubamärgilehes nr 1/2003.

Kaubamärgiseaduse (RK s 21.11.2002 jõust. 19.12.2002 redaktsioon) § 8 lg 1 p 10 kohaselt ei registreerita kaubamärgina märke, mis on identsed teises riigis registreeritud ja seal kasutusel oleva kaubamärgiga kui registreerimistaotlus on esitatud pahauskselt.

Kaubamärgiseaduse § 8 lg 1 p 10 kohaldamiseks peavad olema üheaegselt täidetud järgmised tingimused:

- a) taotletav kaubamärk peab olema identne teises riigis registreeritud ja
- b) seal kasutusel oleva kaubamärgiga ja
- c) registreerimistaotlus peab olema esitatud pahauskselt.

Ainuüksi ühe tingimuse puudumine välistab kaubamärgiseaduse § 8 lg 1 p 10 kohaldamise.

Vaidlustaja ei ole tõendanud, et tema nimele oleks teistes riikides registreeritud identseid kaubamärke.

Kaubamärgitaotleja on asjaoludes välja toonud, et ühegi vaidlustusavaldusele lisatud kaubamärgi väljavõtte puhul ei ole märgitud taotlejaks või omanikuks VORTEX SOCIETE ANONYME. Vaidlustajaks mitteolevate isikute nimele registreeritud kaubamärgid ei oma käesolevas asjas mingisugust tähtsust. Vaidlustaja saab vaidlustada Patendiameti otsust teise isiku nimele kaubamärgi registreerimise kohta üksnes siis, kui on rikutud tema (s.o vaidlustaja) enda õigusi.

Vaidlustaja ei ole tõendanud, et ta on taotletava kaubamärgiga identseid kaubamärke teistes riikides kasutanud. Kaubamärgitaotleja eeldab, et vaidlustaja on soovinud identse kaubamärgi kasutamist tõendada lisadega 2 (väljatrükk Interneti koduleheküljelt [www.skyrock.com](http://www.skyrock.com)) ja 6 (koopiad artiklitest ja reklaamidest). Materjalide sirvimisel ei olnud võimalik tuvastada mingisugust seost tähise "SKYROCK" ja vaidlustaja VORTEX SOCIETE ANONYME vahel.

Vaidlustaja ei ole tõendanud, et Taevaaradio AS on esitanud taotluse kaubamärgi SKY ROCK registreerimiseks pahauskselt.

Pahausksus on tunnus, mis peab teise isiku õiguste vaidlustaja poolt olema vastuvaidlematult tõendatud. Nii kaua, kuni ei ole tõendatud pahausksust, tuleb kõiki kaubamärgitaotlejaid käsitleda heausksete taotlejatena (vt ka analoogiline säte asjaõigusseaduses - § 35 lg 3, Tallinna Halduskohtu 08.01.2003 otsus haldusasjas nr 3-114/2003).

Kaubamärgitaotleja on kasutanud SKY-kaubamärke alates 1995. a, seega käesolevaks hetkeks 10 aastat. Seejuures koosnevad SKY-kaubamärgid tavapäraselt sõnast SKY ja selle täiendist "PLUS", "RADIO", "ROCK" jne. Sõnade kombinatsioonis "SKY ROCK" on tugeva eristusvõimega osaks just sõna SKY ning mitte sõna ROCK.

Pahausksuse tõendamiskoormus lasub üksnes õiguste vaidlustajal, mistõttu kaubamärgitaotleja ei ole kohustatud õigustama oma kaubamärkide taotlemist Eestis.

Samas soovib kaubamärgitaotleja juhtida kokkuvõtlikult apellatsioonikomisjoni tähelepanu mõningatele asjaoludele, mis kinnitavad kaubamärgitaotleja heausksust:

- kaubamärgitaotlejal ei ole ega ole kunagi olnud mingeid ärilisi või muid sidemeid vaidlustajaga;
- vaidlustajal ei ole olnud huvi Eesti turu suhtes - kaubamärgitaotleja SKY-kaubamärgid on olnud Eestis kasutusel juba aastast 1995, samas ei ole vaidlustaja kunagi esitanud kaubamärgitaotlejale mingeid pretensioone seoses tema raadiojaamade tegutsemisega;
- vaidlustaja kaubamärk ei ole Eestis tuntud ega saa seostuda tarbijate teadvuses vaidlustaja (võimaliku) tegevusega välisriikides või (võimaliku) mainega;
- kaubamärgitaotleja kaubamärk SKY (ning ka kaubamärgid SKY RADIO ja SKY PLUS) seevastu on Eestis üldtuntud kui kaubamärgitaotleja kaubamärgid;
- sõnad SKY ja ROCK ei ole mingid ebatavalised tähised, mille peale oleks saanud tulla üksnes vaidlustaja, vaid need on täiesti tavalised ingliskeelsed sõnad (eesti keeles vastavalt "*taevas*" ja "*rokk*").

### **13. aprillil 2005. a. esitas vaidlustusavalduse esitaja oma vastuse kaubamärgitaotleja 10. jaanuari 2005. a. seisukohtadele.**

Vaidlustusavalduse esitaja jäi varem esitatud seisukohtade juurde. Täiendavalt selgitas, et kaubamärgiomaniku ja vaidlustusavalduse esitaja nimedes erinevuse puhul ei ole tegemist nimeerinevusega, vaid üksnes erineva juriidilise vormiga. Vaidlustusavalduse esitaja, kes varasemalt oli piiratud vastutusega äriühing, muutis oma õigusliku vormi ning alates 29.06.1998. a. on tema õiguslikuks vormiks aktsiaselts.

Puuduvad andmed selle kohta, et taotleja kaubamärki SKY ROCK Eestis kasutaks või kavatses kasutada.

Samuti leidis vaidlustusavalduse esitaja, et võib tõdeda, et hetkel, millal Taevaraadio AS esitas SKY ROCK kaubamärgi registreerimistaotluse oli ilmne, et vaidlustusavalduse esitaja Euroopa Ühenduse kaubamärgi registreering nr 000493247 laieneb pärast Eesti liitumist Euroopa Liiduga Eestisse ja kõnealune vaidlustatud rahvuslik märk on võimalus omandada varasema õigused selle märgi suhtes. Antud juhul puuduvad küll otsesed tõendid taotleja pahausksuse kohta, kuid kõik kaudsed tõendid viitavad sellele, et Taevaraadio AS on tegutsenud pahauskselt.

**29. novembril 2005. a. esitas vaidlustusavalduse esitaja lõplikud seisukohad.** Ta jäi varem esitatu juurde.

**06. jaanuaril 2006. a. esitas taotleja lõplikud seisukohad.** Ta jäi varem esitatu juurde.

**15. veebruaril 2006. a. alustas apellatsioonikomisjoni esimees asjas nr 658 kirjaliku lõppmenetluse .**

**Apellatsioonikomisjon, tutvunud asja materjalidega, leiab, et vaidlustusavaldus ei kuulu rahuldamisele.**

Käesolevas asjas tuleb kõigepealt välja selgitada vaidluse liik ja kasutatav terminoloogia. 03. märtsil 2003. a. esitatud dokument on nimetatud kaebuseks. 01. mail 2004. a. jõustus uus kaubamärgiseaduse redaktsioon (edaspidi “uus KaMS”), mille § 72 lg 5 kohaselt enne 2004. aasta 1. maid Patendiameti tehtud otsuse vaidlustamisel ja uue otsuse tegemisel kohaldatakse Patendiameti otsuse tegemise ajal kehtinud kaubamärgi registreerimisest keeldumise aluseid ja lähtutakse asja uue menetlemise ajal kehtivast menetlusnormist. 01. mail 2004. a. jõustus tööstusomandi õiguskorralduse aluste seadus (edaspidi TÕAS). Uue KaMS § 41 lg 2 ja TÕAS §-de 43 – 45 ja § 50 lg 2 mõttes on kaebuse näol tegemist vaidlustusavaldusega, Vortex-it tuleb käsitleda vaidlustusavalduse esitajana ja Taevaraadio AS kaubamärgi taotlejana.

Apellatsioonikomisjonil ei ole piisavalt tõendeid pidada VORTEX SOCIÉTÉ À RESPONSABILITÉ LIMITÉE, 37 bis rue Greneta, PARIS F-75002 FR ning vaidlustusavalduse esitajat Vortex Societe Anonyme, 37 bis rue Greneta, Paris F- 75002 FR erinevateks juriidilisteks isikuteks. Esitatud registriväljavõttes on äriühingu nimi toodud nime lühendina (abreviatuur, abbreviaton, sigle) VORTEX ning mitteametlike nimetuste hulgas on märgitud SKYROCK. Esindajale antud volikirjas esineb samuti mitteametlik nimetus SKYROCK.

Apellatsioonikomisjon jätab kõik vaidlustusavalduse esitaja väited Taevaraadio AS võimalikku pahausksuse kohta kaubamärkide RUSSKOJE RADIO, KISS FM, NRJ FM, SKY RADIO registreerimisel tähelepanuta. Nendel kaubamärkide registreerimisel puudub käesoleva vaidlusega puutumus. SKY RADIO, RUSSKOJE RADIO, KISS FM, NRJ FM kaubamärkide registreerimist ei ole vaidlustusavalduse esitaja vaidlustanud.

Vaidlustusavalduse esitaja väide vaidlustatud kaubamärgi taotleja poolt mittekasutamise kohta, ei puutu asjasse. Lähtuvalt vana KaMS § 19 lg-st 1 kaubamärgi kasutamise kohustus

pidi taotlejal tekkima arvates kaubamärgi registrisse kandmisest. Seoses käesoleva vaidlusega vaidlustatud kaubamärk ei ole seni registrisse kantud.

Kuni 01. maini 2004. a. kehtinud kaubamärgiseaduse (enne ja edaspidi vana KaMS) § 8 lg 1 p 10 kohaselt *ei registreerita kaubamärgina kaubamärke, mis on identsed teises riigis registreeritud ja seal kasutusel oleva kaubamärgiga, kui registreerimistaotlus on esitatud pahauskselt.*

Vaidlustatud on kaubamärk SKY ROCK:

Registreerimistaotluse number M200200176;

**Taotluse esitamise kuupäev 12.02.2002;**

Avaldamise kuupäev 02.01.2003;

Taotleja Taevaraadio AS;

Klass 41 - *meelelahutus, ajaviide, lõbustus; meelelahutusteave; klubiteenused (meelelahutus), öökubi; pidude korraldamine (meelelahutus); ballide, tantsupidude korraldamine; diskoteenused; esinemiste korraldamine; etenduste lavastamine, produtseerimine.*

Vaidlustusaavalduse esitaja omab rahvusvahelist kaubamärki SKYROCK:

Rahvusvahelise registreeringu number 676517;

Rahvusvahelise registreeringu kuupäev 28.05.1997;

Registreeringu järjekorranumber R200204263;

**Hilisema märkimise kuupäev Eestis 06.11.2002.;**

EÜ kaubamärgi number 000493247;

Avaldamise kuupäev 03.11.2003;

Omanik VORTEX SOCIÉTÉ À RESPONSABILITÉ LIMITÉE, 37 bis rue Greneta, PARIS F-75002 FR

Klass 38 - *Telecommunications; news agencies, press agencies, radio, telegraph, telephone and telematic communication services; broadcasting of television and radio programmes; cable television; satellite television; transmission and broadcast of images, messages and information via computer terminals, cable, network carriers and any other telecommunication means; teleprinting and telex services.*

Apellatsioonikomisjon leiab, et vana KaMS § 8 lg 1 p 10 kaubamärgi mitteregistreerimise alused käesolevas asjas puuduvad.

Vaidlust ei ole selles, et võrreldavad sõnalised kaubamärgid SKY ROCK ja SKYROCK on identsed. Samuti on komisjonile esitatud dokumendid, millest nähtub, et SKYROCK on registreeritud kaubamärgina päritolumaal Prantsusmaal ning on seal ka kasutusel. Kasutuse kindlaksmääramiseks antud asjas piisab Prantsusmaa äriregistri väljavõttest ja esindajale antud volikirjast, kus on Vortex'i teise nimena kasutatud SKYROCK.

Vaidlustusavalduse esitaja väide, millega ta püüab tõendada taotleja pahausksust: *“Samuti võib tõdeda, et hetkel, millal Taevaraadio AS esitas SKYROCK kaubamärgi registreerimistaotluse oli ilme, et vaidlustusavalduse esitaja Euroopa Ühenduse kaubamärgi registreering nr 000493247 laieneb pärast Eesti liitumist Euroopa Liiduga Eestisse ja kõnealune vaidlustatud rahvuslik märk on võimalus omandada varasemad õigused selle märgi suhtes”,* on ainetu ja vastuolus asjas kogutud tõenditega. Taevaraadio AS esitas kaubamärgi registreerimistaotluse Patendiametile 12. veebruaril 2002. a, aga Eesti ühinemist Euroopa Liiduga otsustati 14. septembri 2003. a. rahvahääletusega. 12. veebruaril 2002. a. ei saanud Taevaraadio AS kuidagi prognoosida 1,5 aastat hiljem toimunud rahvahääletuse tulemusi.

Vaidlustusavalduse esitaja leiab, et: “*Antud juhul puuduvad küll otsesed tõendid taotleja pahauskuse kohta, kuid kõik kaudsed tõendid viitavad sellele, et Taevaaradio AS on tegutsenud pahausksest*”.

Apellatsioonikomisjon nõustub vaidlustusavalduse esitajaga, et käesolevas vaidluses puuduvad otsesed tõendid taotleja pahauskuse kohta. Samuti leiab komisjon, et puuduvad ka kaudsed tõendid, mis viitavad sellele, et Taevaaradio AS on tegutsenud pahausksest.

Apellatsioonikomisjon nõustub taotleja väidetega, et pahauskus on tunnus, mis peab teise isiku õiguste vaidlustaja poolt olema ära tõendatud ning nii kaua, kuni ei ole tõendatud pahauskust, tuleb kaubamärgitaotleja käsitleda heauskse taotlejana (vt ka analoogiline säte asjaõigusseaduses - § 35 lg 3: *valdus on heauskne, kuni ei ole tõendatud vastupidist*).

Taevaaradio AS ärinime võiks inglise keelde tõlkida *sky radio*. *Sky* sõna kasutamine raadiolevi iseloomustamisel on tavapärane, sest raadiolainete levik ei ole reaalselt hoomatav ja tajutav, raadiolainete levikut seostab inimene piiritlemata õhuruumiga, taevaga. Sõnad *sky*, *radio* ja *rock* ei ole originaalsed. Sõnaühendi *sky radio* puhul annab näiteks *Google* otsingumootor 38 200 vastust ja *sky rock* puhul 54 200.

Taevaaradio AS poolt tema nimele registreeritud kaubamärkides sõna *sky* kasutamine on pigem tuletatud äriühingu nimest, mitte äriühingu enda otsesest või kaudsest pahausksest.

Nii omab Taevaaradio AS kaubamärke:

- SKY (reg nr 24752, prioriteedikuupäev 06.02.1996. a., klassid 35, 38, 41),
- RADIO SKY plus (reg nr 28664, prioriteedikuupäev 15.09.1997. a., klassid 35, 38, 41);
- SKY RADIO (reg nr 41371, prioriteedikuupäev 17.10.2001. a., klassid 35, 38, 41);
- SKY ПАРТИЯ (reg nr 37593, prioriteedikuupäev 12.02.2002. a., klass 41).

Asjaolu, et alates 06. veebruarist 1996. a. kaubamärgina registreeritud sõna *sky* püüab Taevaaradio AS registreerida oma teiste toodete või teenuste teiste kaubamärkide koosseisus, ei saa käesoleval juhul käsitleda kaubamärgitaotleja pahauskse käitumisena.

Puuduvad andmed selle kohta, et kaubamärki SKYROCK kasutas Vortex Eestis (SKYROCK raadiojaama saateid on väidetavalt kuulatav Eestis Astra satelliidi kaudu) enne kaubamärgi SKY ROCK taotluse esitamist, samuti puuduvad andmed selle kohta, et Taevaaradio AS oleks nendest saadetest teadlik.

Vaidlustusavalduse esitaja poolt esitatud materjalid:

1. Koopia artiklist “French merger is first test for media ownership laws” väljaandest Music & Media (10. mai 1997);
2. Koopia artiklist “Life in the Desert of French FM” väljaandest International Herald Tribune (10. jaanuar 1989), mille kohaselt SKYROCK oli tol ajal üks kolmest Prantsusmaa raadiojaamade võrgust;
3. Koopia SKYROCK raadiojaama 10. sünnipäevale pühendatud artiklist väljaandes Music & Media Advertising Supplement (12. oktoober 1996);
4. Koopia SKYROCK reklaamist “We are the first rap radio in the world”, avaldatud rahvusvahelisest väljaandest “Billboard” (23. detsember 2000 ning 07. aprill 2001);
5. Koopia artiklitest SKYROCK raadioprogrammi edastamisest NSVL territooriumil;
6. Koopia artiklitest SKYROCK raadiojaama kuulajaskonna kohta ning koopiaid mitmetest SKYROCK raadiojaama reklaamidest;

ei kinnita käeolevas asjas asjaolu, et Tavevaraadio AS oli kaubamärgi registreerimistaotluse esitamise ajal Vortex'i nimele registreeritud kaubamärgist teadlik. Samuti ei kinnita need tõendid Tavevaraadio AS-i väidetavat pahausksust.

Muuhulgas märgib komisjon, et rahvusvaheline kaubamärk SKYROCK reg nr 676517 on Eestis registreeritud hilisema märkimise kuupäevaga 06.11.2002 ainult klassis 38. Patendiametist saadud informatsiooni kohaselt saabus nimetatud rahvusvahelise registreeringu kohta teade (notification) juba piiranguga nii Eesti, Gruusia, Norra ja Turkmenistani suhtes. See on olnud taotleja soov nimetatud riikides saada kaitset ainult 38 teenusklassis. Vaidlustatud kaubamärgi registreerimistaotlus on esitatud klassis 41.

Eeltoodu alusel, juhindudes TÕAS §-dest 59, 61, 64 vana KaMS § 8 lg 1 p-st 2, uue KaMS § 41 lg-st 5, apellatsioonikomisjon

**o t s u s t a s :**

**jätta Vortex Societe Anonyme, 37 bis rue Greneta, Paris F- 75002 FR vaidlustusavaldus Patendiameti 22. novembri 2002 otsuse nr 7/M200200176 kaubamärgi SKY ROCK klassis 41 Tavevaraadio AS nimele registreerimise tühistamiseks rahuldamata.**

Vaidlustusavalduse menetlusosaline, kes soovib apellatsioonikomisjoni otsuse peale edasi kaevata menetlusnormide rikkumise tõttu, võib esitada kaebuse apellatsioonikomisjoni otsuse peale Harju Maakohtusse kolme kuu jooksul apellatsioonikomisjoni otsuse avaldamisest arvates.

Vaidlustusavalduse menetlusosaline, keda ei rahulda apellatsioonikomisjoni otsus ja kes soovib jätkata vaidlust menetlusosaliste vahel hagimenetluse korras, võib esitada hagi kolme kuu jooksul apellatsioonikomisjon otsuse avaldamisest arvates.

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

Allkirjad:

P. Lello

E. Sassian

R. Laaneots