



Banská Bystrica 17. 2. 2014  
POZ 5480-2012 /N-17-2014/Ris.

## ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa Laboratoires INNOTHERA Société par Actions Simplifiée, 22, Avenue Aristide Briand, 94110 Arcueil, Francúzsko, zastúpeného v konaní patentovým zástupcom Ing. Tomášom Hörmannom, HÖRMANNOVÁ-TOMEŠ, Patentová, technická a známková kancelária, Repašského 20, 841 02 Bratislava (ďalej „namietateľ“) proti zápisu označenia „PHLEBODIA“ do registra ochranných známk, prihláseného 20.7.2012 prihlasovateľom STYLPHARMA Holding, s.r.o., Akademia Heyrovského 1178/6, 500 03 Hradec Králové, Česká republika, zastúpeným v konaní patentovým zástupcom Antonom Kastlerom, Patentová a známková kancelária, Súmračná 12, 821 02 Bratislava (ďalej „prihlasovateľ“) pod číslom spisu POZ 5480-2012 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 1.3.2013, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 32 ods. 2 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach takto:

**námietkam sa čiastočne vyhovuje a prihláška ochrannej známky „PHLEBODIA“, číslo spisu POZ 5480-2012, sa zamietá pre všetky tovary v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.**

### Odôvodnenie:

Proti zápisu označenia „PHLEBODIA“ do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 5480-2012 (ďalej „zverejnené označenie“), boli 10.5.2013 podané námietky týkajúce sa celého zoznamu tovarov a služieb.

Namietateľ podal námietky v súlade s ustanovením § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach. Svoje námietky odôvodnil tým, že je majiteľom ochrannej známky „FLEBODIA“ č. 204340 (ďalej „staršia ochranná známka“) s právom prednosti od 1.7.2002, ktorá je zapísaná pre tovary „farmaceutické prípravky, najmä venofarmaká“ v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

K porovnaniu označení namietateľ uviedol, že z vizuálneho hľadiska sa porovnávané označenia zhodujú v siedmich písmenách, pričom zverejnené označenie má na začiatku písmená „PH“ a staršia ochranná známka písmeno „F“. Pri fonetickom hľadisku namietateľ konštatoval zhodnosť porovnávaných označení, pričom považuje za málo pravdepodobnú reprodukciu zverejneného označenia ako „phlebodia“.

Čo sa týka porovnania tovarov zverejneného označenia s tovarmi staršej ochrannej známky, namietateľ skonštatoval, že sú zamerané na podobný sortiment výrobkov.

Na záver namietateľ skonštatoval, že vzhľadom na uvedené existuje vysoká pravdepodobnosť zámenny, resp. asociácie so staršou ochrannou známkou a navrhol, aby úrad prihlášku zverejneného označenia zamietol pre všetky tovary nárokované prihlasovateľom.

Listom úradu zo 17.6.2013 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení, ktoré bolo úradu doručené 22.10.2013 uviedol, že nesúhlasí s námietkami a tvrdeniami v nich uvedenými. Podľa prihlasovateľa sú porovnávané označenia zreteľne

odlišné jednak z vizuálneho hľadiska, a to dĺžkou slova a prvým písmenom P a F, ako aj z fonetického hľadiska, pretože spotrebiteľia budú v prevažnej väčšine vyslovovať sporné označenia rozdielne, a to „plebodia“ vs. „flebodia“. Prihlasovateľ skonštatoval, že vzhľadom na len čiastočnú mieru podobnosti označení, ako aj vzhľadom na tovary - farmaceutické prípravky, ktorým odborná verejnosť venuje zvýšenú pozornosť vzhľadom na existenciu podobných označení v danej oblasti („paralen“, „panadol“), neexistuje pravdepodobnosť zámenny kolíznych označení na strane verejnosti, a ani pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

Prihlasovateľ podotkol, že staršia ochranná známka je zapísaná v registri ochranných známk od 11.11.2003, a preto je pri námietkovom konaní dôvodné zohľadniť jej nepoužívanie na území Slovenskej republiky, čo podlieha sankcii upravenej v ustanovení § 34 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, za podmienok uvedených v tomto ustanovení.

Prihlasovateľ vyjadril nesúhlas aj s tvrdením namietateľa, že sporné označenia sú zamerané na podobný sortiment výrobkov. Staršia ochranná známka je zapísaná pre tovary farmaceutické prípravky, najmä venofarmaká v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, a preto možno hovoriť o určitej podobnosti s tovarmi, pre ktoré je prihlasované zverejnené označenie, a ktorými sú farmaceutické prípravky, teda prípravky viazané na lekárske predpis. Zverejnené označenie je však prihlasované aj pre ďalšie tovary v triede 5, ktorými sú parafarmaceutické prípravky, teda prípravky voľne dostupné a spadajúce do kategórie potravín na zvláštnu výživu, ako aj pre tovary v triede 29, teda podľa prihlasovateľa tovary, ktoré nie sú z hľadiska účelu, použitia, zameniteľnosti a dostupnosti zhodné ani podobné s tovarmi zapísanými pre staršiu ochrannú známku.

V závere prihlasovateľ skonštatoval, že vzhľadom na nízky stupeň podobnosti sporných označení a na nízky stupeň podobnosti tovarov, ako aj z pohľadu spotrebiteľskej verejnosti nemôže dôjsť k zámene ani k asociácii sporných označení z dôvodu, že staršia ochranná známka sa na území Slovenskej republiky nepoužíva.

Na základe uvedených skutočností prihlasovateľ navrhol, aby boli námietky zamietnuté v celom rozsahu.

#### **Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:**

Podľa § 52 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Podľa § 7 písm. a) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom staršej ochrannej známky, ak z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti označenia so staršou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa označenie a staršia ochranná známka vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámenny na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámenny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

Podľa § 4 citovaného zákona je na účely tohto zákona staršou ochrannou známkou

- a) ochranná známka zapísaná v registri ochranných známk úradu so skorším právom prednosti,
- b) medzinárodná ochranná známka s vyznačením Slovenskej republiky so skorším právom prednosti,
- c) ochranná známka Spoločenstva so skorším právom prednosti alebo so skorším právom seniority,
- d) označenie, ktoré je predmetom prihlášky ochrannej známky, ak bude zapísané ako ochranná známka uvedená v písmene a) alebo c).

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška slovnej ochrannej známky „PHLEBODIA“, číslo spisu POZ 5480-2012 (ďalej „zverejnené označenie“), proti ktorej námietky smerujú bola podaná 20.7.2012 prihlasovateľom STYLPHARMA Holding, s.r.o., Akademia Heyrovského 1178/6, 500 03 Hradec Králové, Česká republika a zverejnená vo Vestníku úradu 1. 3. 2013 pre tovary v triedach 5 a 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ Laboratoires INNOTHERA Société par Actions Simplifiée, 22, Avenue Aristide Briand, 94110 Arcueil, Francúzsko je majiteľom ochrannej známky „FLEBODIA“ č. 204340 s právom prednosti od 1.7.2002, ktorá je zapísaná pre tovary v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a ochrannej známky namietateľa vyplýva, že ochranná známka namietateľa má skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie, a teda je vo vzťahu k zverejnenému označeniu staršou ochrannou známkou.

## Porovnanie tovarov

Prihláška ochrannej známky POZ 5480-2012 je prihlásená pre nasledujúci zoznam tovarov:

**trieda 5** – „výrobky farmaceutické a parafarmaceutické; diétne a nutričné prípravky na liečebné účely; sirupy na farmaceutické účely; výťažky z liečivých bylín a kombinované prípravky vitamínov, minerálov, stopových prvkov a bylinných výťažkov; potravinové doplnky obohatené vitamínmi alebo minerálmi, alebo stopovými prvkami; potravinové doplnky, nie na lekárske účely, obsahujúce látky živočíšneho pôvodu patriace do tejto triedy; potravinové doplnky, nie na lekárske účely, obsahujúce látky rastlinného pôvodu patriace do tejto triedy; vitamínové a multivitamínové prípravky; minerálne výživové doplnky; prípravky zo stopových prvkov pre ľudí a zvieratá; bylinné čaje na lekárske použitie; liečivé byliny; cukrovinky alebo pastilky, alebo tabletky, alebo tobolky, alebo kapsle, alebo žuvačky s liečivými prísadami; dietetické látky upravené na lekárske účely; minerálne vody a dietetické nápoje upravené na lekárske účely; diétne potraviny upravené na lekárske účely; doplnky výživové na lekárske účely; bielkovinové prísady alebo potrava na lekárske účely; balzamy a krémy a masti na lekárske účely; chemické prípravky na lekárske účely; liečivé oleje, oleje na lekárske účely; tuky na lekárske účely; liečivé soli; tinktúry na lekárske účely; bylinné výťažky alebo sirupy na lekárske použitie; vitamínová a minerálna výživa vo forme koncentrátov, proteínové koncentráty ako výživné prídavky k potravinám; droždie na farmaceutické účely; potravinové doplnky s liečebnými účinkami, výživné alebo dietetické prípravky na lekárske účely na denné doplnenie stravy ako instantná strava alebo samostatná zmes, ktorá sa skladá najmä z mlieka v prášku alebo zo živočíšnych alebo zeleninových proteínov, tiež s prídavkom vitamínov alebo minerálov, alebo stopových prvkov, alebo cukru; proteín na ľudskú spotrebu; proteínové výrobky a prípravky na výživu; prípravky zvláštnej výživy pre športovcov alebo osoby s vysokým energetickým výdajom patriace do tejto triedy“;

**trieda 29** – „jedlá želatína; želatínové výrobky a prípravky ako potrava; jedlé tuky, jedlé oleje; extrakty z chaluhi ako potrava“.

Staršia ochranná známka je zapísaná pre nasledujúce tovary:

**trieda 5** - „farmaceutické prípravky, najmä venofarmaká“.

Pri posudzovaní podobnosti prihlasovaných tovarov a tovarov zapísaných pre staršiu ochrannú známku je potrebné zohľadniť všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vyznačuje vzťah medzi porovnávanými tovarmi, predovšetkým ich povaha, určenie, účel použitia, ako aj ich konkurenčný alebo komplementárny vzťah.

V prípade porovnania prihlasovaných tovarov „výrobky farmaceutické a parafarmaceutické; diétne a nutričné prípravky na liečebné účely; sirupy na farmaceutické účely; výťažky z liečivých bylín a kombinované prípravky vitamínov, minerálov, stopových prvkov a bylinných výťažkov; potravinové doplnky obohatené vitamínmi alebo minerálmi, alebo stopovými prvkami; vitamínové a multivitamínové prípravky; minerálne výživové doplnky; prípravky zo stopových prvkov pre ľudí a zvieratá; bylinné čaje na lekárske použitie; liečivé byliny; cukrovinky alebo pastilky, alebo tabletky, alebo tobolky, alebo kapsle, alebo žuvačky s liečivými prísadami; dietetické látky upravené na lekárske účely; minerálne vody a dietetické nápoje upravené na lekárske účely; diétne potraviny upravené na lekárske účely; doplnky výživové na lekárske účely; bielkovinové prísady alebo potrava na lekárske účely; balzamy a krémy a masti na lekárske účely; chemické prípravky na lekárske účely; liečivé oleje, oleje na lekárske účely; tuky na lekárske účely; liečivé soli; tinktúry na lekárske účely; bylinné výťažky alebo sirupy na lekárske použitie; vitamínová a minerálna výživa vo forme koncentrátov, proteínové koncentráty ako výživné prídavky k potravinám; droždie na farmaceutické účely; potravinové doplnky s liečebnými účinkami, výživné alebo dietetické prípravky na lekárske účely na denné doplnenie stravy ako instantná strava alebo samostatná zmes, ktorá sa skladá najmä z mlieka v prášku alebo zo živočíšnych alebo zeleninových proteínov, tiež s prídavkom vitamínov alebo minerálov, alebo stopových prvkov, alebo cukru; proteín na ľudskú spotrebu; proteínové výrobky a prípravky na výživu; prípravky zvláštnej výživy pre športovcov alebo osoby s vysokým energetickým výdajom patriace do tejto triedy“ v triede 5, tieto spadajú pod všeobecne definované tovary staršej ochrannej známky „farmaceutické prípravky, najmä venofarmaká“, pretože slúžia na rovnaký účel,

uskutočňuje sa nimi humánna farmakoterapia a sú prispôsobené na podanie človeku. Tu je potrebné zdôrazniť, že tovary „venofarmaká“ sú uvedené len ako konkrétny príklad spadajúci do rozsahu všeobecného pojmu farmaceutických prípravkov („najmä“ s významom predovšetkým, hlavne). Uvedené tovary zverejneného označenia majú s tovarmi staršej ochrannej známky ďalej spoločné aj to, že môžu byť predávané v podobnej forme a baleniach, majú rovnaké distribučné kanály, rovnaký okruh spotrebiteľov a môžu mať aj rovnaké predajné miesta (lekárne, zdravotnícke zariadenia, špecializované obchody zamerané na zdravú výživu), pričom pod pojem farmaceutické prípravky spadajú jednak prípravky na voľný predaj, ako aj na lekárske predpis, ďalej prípravky na profylaktické, diagnostické alebo terapeutické použitie a prispôsobené na podanie človeku alebo zvieratú na liečenie, miernenie, prevenciu, diagnostiku chorôb alebo na ovplyvnenie fyziologických procesov.

Čo sa týka ďalších tovarov zverejneného označenia „potravinové doplnky, nie na lekárske účely, obsahujúce látky živočíšneho pôvodu patriace do tejto triedy; potravinové doplnky, nie na lekárske účely, obsahujúce látky rastlinného pôvodu patriace do tejto triedy“ prihlasovaných v triede 5, tu je potrebné uviesť, že rovnako slúžia na zlepšenie zdravia, resp. telesnej kondície spotrebiteľov, a preto je možné ich charakterizovať vzhľadom na ich podstatu a účel ako doplnkové k farmaceutickým liečivým výrobkom. Vzhľadom na uvedené, ako aj vzhľadom na to, že predmetné tovary sú prihlasované v triede 5 a výrobky označené takýmito tovarmi obsahujú látky rastlinného alebo živočíšneho pôvodu spadajúce do triedy 5 je možné konštatovať podobnosť so všeobecne definovanými tovarmi „farmaceutické prípravky, najmä venofarmaká“ zapísanými v triede 5 pre staršiu ochrannú známku.

Na záver je možné konštatovať, že všetky tovary zverejneného označenia prihlasované v triede 5 sú rovnaké alebo podobné so zapísanými tovarmi staršej ochrannej známky, pretože majú rovnakú alebo podobnú povahu, účel a majú rovnaký obvyklý pôvod aj distribučné kanály.

Prihlasované tovary „jedlá želatína; želatínové výrobky a prípravky ako potrava; jedlé tuky, jedlé oleje; extrakty z chaluáh ako potrava“ v triede 29 možno považovať za odlišné od tovarov zapísaných pre staršiu ochrannú známku, pretože je rozdielny ich charakter (potraviny vs. liečivé prípravky) a účel (požívatinu určenú na výživu vs. prípravky určené na liečenie a udržanie zdravia a telesnej kondície), pochádzajú od rôznych výrobcov a majú rôzne distribučné kanály.

### Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 5480-2012)

Staršia ochranná známka (OZ č. 204340)

### PHLEBODIA

### FLEBODIA

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známk sa musia hodnotiť ich vizuálne, fonetické a sémantické podobnosti, pričom je nevyhnutné vychádzať z celkového dojmu, ktorý označenia u bežného spotrebiteľa môžu vyvolať, s ohľadom na dominantné a rozlišovacie prvky. Označenia alebo ochranné známky sa vždy porovnávajú v takej podobe, v akej sú prihlásené, resp. zapísané.

Zverejnené označenie je slovné označenie v bežnom písme, tvorené jedným slovným prvkom „PHLEBODIA“. Staršia ochranná známka je slovná, v bežnom písme, a je tvorená jedným slovným prvkom „FLEBODIA“.

Na základe posúdenia podobnosti zverejneného označenia a staršej ochrannej známky **z vizuálneho hľadiska** je potrebné uviesť, že zverejnené označenie aj staršia ochranná známka sú tvorené jedným slovným prvkom. V oboch porovnávaných označeniach sa nachádza sedem rovnakých písmen „-LEBODIA“ na rovnakých pozíciách. Zverejnené označenie začína písmenami „PH-“ na rozdiel od staršej ochrannej známky, ktorej začiatok tvorí písmeno „F-“. Napriek tomu, že začiatok označení je spotrebiteľmi obvykle intenzívnejšie vnímaný a v danom prípade je odlišné práve prvé písmeno, resp. písmená porovnávaných označení, je potrebné vziať do úvahy, že ide len o jedno, resp. dve písmená, za ktorými nasledujú v oboch porovnávaných označeniach už písmená rovnaké, pričom je potrebné zdôrazniť, že zhodná časť porovnávaných označení, čo sa týka nielen dĺžky, ale aj zhodnosti písmen slovného prvku („-LEBODIA“) predstavuje v oboch prípadoch ich podstatnú časť. Dĺžkový rozdiel len v jednom písmene je pre spotrebiteľa bez podrobnej analýzy, resp. bez možnosti priamo porovnať označenia vedľa seba nepostrehnuteľný. Na základe uvedeného možno konštatovať, že porovnávané označenia budú z pohľadu priemerného spotrebiteľa z vizuálneho hľadiska podobné vo vyššej miere.

**Z fonetického hľadiska** bude staršia ochranná známka väčšinou spotrebiteľskej verejnosti reprodukováaná ako trojslabičné slovo „fle-bo-dia“. Znalosť anglického jazyka je u slovenskej spotrebiteľskej verejnosti všeobecne rozšírená, a preto možno predpokladať reprodukciu zverejneného označenia pomocou troch slabík ako „fle-bo-dia“, teda zhodne ako pri staršej ochrannej známke. Tu je potrebné uviesť, že aj časť odbornej spotrebiteľskej verejnosti so znalosťou latinského jazyka bude reprodukovat' zverejnené označenie vzhľadom na základné pravidlá výslovnosti v latinskom jazyku rovnakým spôsobom, teda ako „fle-bo-dia“. Z uvedeného vyplýva, že porovnávané označenia možno pokladať za foneticky zhodné.

**Zo sémantického hľadiska** je pri vnímaní označení spotrebiteľom dôležité, či sú tvorené prvkami s konkrétnym významom alebo sú ich prvky fantazijné. V prípade porovnávaných kolíznych označení tvorených slovami „PHLEBODIA“ a „FLEBODIA“ je potrebné vychádzať z toho, že nebudú u priemerného spotrebiteľa vyvolávať pravdepodobne žiaden významový vnem. Na základe uvedených skutočností je potrebné konštatovať, že sémantické hľadisko ako také nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení priemerným spotrebiteľom, a teda nemôže mať vplyv na posúdenie ich podobnosti.

### **Celkové zhodnotenie - pravdepodobnosť zámény**

Pravdepodobnosť zámény medzi označeniami sa chápe ako nebezpečenstvo spočívajúce v možnosti vytvorenia domnienky vo vedomí relevantnej verejnosti o ekonomicky súvisiacom či spoločnom pôvode dotknutých tovarov. Pravdepodobnosť zámény musí byť posudzovaná celkovo podľa toho, ako príslušná verejnosť vníma označenie, resp. staršiu ochrannú známku a dotknuté tovary, berúc do úvahy všetky činitele, ktorými sa vyznačuje daný prípad, predovšetkým vzájomnú previazanosť medzi podobnosťou označení a podobnosťou označovaných tovarov. Kde nižšia miera podobnosti medzi označovanými tovarmi môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak. Celkové posúdenie pravdepodobnosti zámény vo vzťahu k vizuálnej, fonetickej a sémantickej podobnosti porovnávaných označení sa má zakladať na celkovom dojme, ktorý tieto označenia vytvárajú, so zohľadnením najmä ich dominantných a rozlišovacích prvkov.

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámény je potrebné vyhodnotiť relevantnú spotrebiteľskú verejnosť s ohľadom na charakter kolíznych tovarov, pričom sa má priemerný spotrebiteľ predmetných tovarov a služieb považovať za riadne informovaného a primerane pozorného a obozretného, avšak miera pozornosti takéhoto spotrebiteľa sa môže meniť v závislosti od kategórie predmetných tovarov.

V predmetnom prípade príslušnú skupinu verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov, ktorými sú tak vo zverejnenom označení, ako aj v staršej ochrannej známke farmaceutické výrobky viazané na lekársky predpis ale aj lieky na voľný predaj (potravínové a vitamínové doplnky vo zverejnenom označení; venofarmaká v staršej ochrannej známke – sú voľno predajné aj viazané na lekársky predpis) jednak odborná verejnosť (lekári, lekárnici), u ktorej možno predpokladať vyššiu pozornosť, ako aj široká spotrebiteľská verejnosť (pacienti a ľudia starajúci sa o svoje zdravie), kde je možné rovnako predpokladať zvýšenú pozornosť vzhľadom na to, že konečný spotrebiteľ, či už laická alebo odborná verejnosť si uvedomuje značné riziko vyplývajúce zo zámény označení pre dotknuté tovary, a s tým spojené negatívne následky na zdravie.

Pokiaľ ide o samotné posúdenie pravdepodobnosti zámény porovnávaných označení z komplexného hľadiska je potrebné uviesť, že zverejnené označenie a staršia ochranná známka sú zhodné z fonetického hľadiska a podobné vo vyššej miere z vizuálneho hľadiska, pričom sémantické hľadisko nezohráva dôležitú úlohu. Ďalej je potrebné uviesť, že v prípade slovných označení v bežnom písme, kde je chránené slovo samo o sebe, nie jeho vyobrazená podoba, zohráva práve fonetické hľadisko veľmi dôležitú úlohu.

Uvedená fonetická zhodnosť bola konštatovaná na základe slovných prvkov „PHLEBODIA“ a „FLEBODIA“, ktorým možno prisúdiť vyššiu rozlišovacia schopnosť vzhľadom na ich fantazijný charakter vo vzťahu k tovarom a netypickú skladbu slov v slovenskom jazyku.

Zároveň bola časť tovarov zverejneného označenia (rôzne druhy farmaceutických prípravkov) prihlasovaných v triede 5 posúdená ako zhodná, prípadne podobná vo vyššej miere so zapísanými tovarmi staršej ochrannej známky. Vzhľadom na uvedené je možné konštatovať, že aj napriek vyššej pozornosti relevantnej spotrebiteľskej verejnosti existuje reálne riziko pravdepodobnosti zámény zverejneného označenia a staršej ochrannej známky, a to aj pre ostatné tovary prihlasované v triede 5 (potravínové doplnky), kde je nižšia miera podobnosti s tovarmi zapísanými pre staršiu ochrannú známku kompenzovaná vyššou mierou podobnosti porovnávaných označení. V danom prípade totiž, keď je úplne zhodná podstatná časť porovnávaných označení, pravdepodobnosť zámény nedokáže vylúčiť rozdiel len v jednom, resp. dvoch

písmenách, aj keď na začiatku označení, čo sa však pri fonetickej reprodukcii sporných označení ani neprejaví.

Vo vzťahu k tovarom prihlasovaným v triede 29, ktoré boli zhodnotené ako nepodobné s tovarmi zapísanými pre staršiu ochrannú známku, neexistuje pravdepodobnosť vzniku zámeny porovnávaných označení na trhu.

Pokiaľ ide o argument prihlasovateľa, že staršia ochranná známka sa na území Slovenska nepoužíva, je potrebné uviesť, že ide o platnú ochrannú známku, pričom na rozdiel od konania o návrhu na vyhlásenie neplatnosti zapísanej ochrannej známky, kedy zákon umožňuje majiteľovi napadnutej ochrannej známky namietat' nepoužívanie staršej ochrannej známky v zmysle § 10 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, v námietkovom konaní úrad na tento argument nemôže prihliadať. Pokiaľ ide o ustanovenie § 34 ods. 1 citovaného zákona, úrad môže zrušiť ochrannú známku za podmienok uvedených v tomto ustanovení len na návrh tretej osoby, a to v samostatnom konaní o tomto návrhu.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti je potrebné konštatovať, že v danom prípade sú podmienky v zmysle § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach splnené k časti námietkami dotknutých tovarov zverejneného označenia, a to konkrétne tak, ako je uvedené vo výrokovvej časti rozhodnutia.

#### Poučenie o opravnom prostriedku:

Podľa § 40 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok.

Ing. Ingrid Brežňanová  
vedúca  
oddelenia sporových konaní

#### Doručiť:

Anton Kastler  
Patentová a známková kancelária  
Súmračná 12  
821 02 Bratislava

Ing. Tomáš Hörmann  
HÖRMANNOVÁ-TOMEŠ  
Patentová, technická a známková kancelária  
Repašského 20  
841 02 Bratislava