



Banská Bystrica 11. 11. 2014
POZ 817-2012/Z-517-2014

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 817-2012 s názvom PSÍ SÁDLO zo 16.5.2012 prihlasovateľa PQ PARTNERS LIMITED, Athinon 5, Nicosia, Cyprus, ktorého v konaní zastupuje Mgr. Jozef P., Nové Zámky,

sa zamietá

podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. b) a c) citovaného zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušnými odôvodneniami z 22.11.2012 a 11.2.2014 oznámené, že prihláška ochrannej známky nespĺňa podmienky na zápis ochrannej známky do registra podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach (ďalej len ako „zákon o ochranných známkach“), pretože podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré nemá rozlišovaciu spôsobilosť a ktoré je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie druhu, kvality, množstva, účelu, hodnoty, zemepisného pôvodu, prípadne času výroby tovarov či poskytnutia služieb, alebo iných vlastností tovarov alebo služieb.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 817-2012 je výlučne slovné označenie „PSÍ SÁDLO“ bez akýchkoľvek grafických prvkov prihlasované pre tovary v triedach 3, 5 a 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

V listoch Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) z 22.11.2012 a 11.2.2014 bolo prihlasovateľovi oznámené, že prihlasované označenie „PSÍ SÁDLO“ vo vzťahu k prihlasovaným tovarom nemá ako celok rozlišovaciu spôsobilosť. Uvedené vyplýva z významu slovných prvkov tvoriacich predmetné označenie, ktoré v preklade z českého do slovenského jazyka znamenajú „psie sadlo“, pričom sadlom sa rozumie živočíšny tuk, t.j. masná organická látka obsiahnutá v živočíšnom tele (In.: Slex99) a psie je prídavné meno odvodené od slova pes. Úrad v rámci internetového prieskumu zistil, že psie sadlo (resp. psia masť) sa tradične používalo na starostlivosť o dýchaciu sústavu a na choroby s ňou súvisiace. Predmetné označenie teda iba informuje spotrebiteľa o tom, že takto označený tovar je tuk, masť určená na aplikáciu ako liečebný alebo kozmetický prípravok na zmiernenie dýchacích ťažkostí, resp. že takýto tovar obsahuje túto masť vo svojom zložení.

Dňa 28.1.2013 bolo úradu doručené nesúhlasné stanovisko prihlasovateľa s listom úradu, v ktorom uviedol, že označenie „PSÍ SÁDLO“ si zvolil z dôvodu, aby nadviazal na účinky pôvodného psieho sadla (živočíšneho tuku určeného na liečbu zdravia), pričom uviedol, že aj jeho výrobok je masť na problémy

s dýchacími cestami. Názvom „PSÍ SÁDLO“ nemajú byť označované výrobky na báze živočíšneho tuku, ale bylinné masti s liečebnými účinkami. Pes nie je v SR jatočné zviera a teda spracovanie akýchkoľvek častí je zakázané (psie sadlo teda nemožno získať ani s ním nijako nakladať), a teda ani druhové označenie v tomto prípade nemá podstatu. Prihlasovateľ ďalej uviedol, že v ľudovom liečiteľstve bolo skutočne sadlo zo psov či jazvecov používané na liečebné účely, ale jeho užívanie už prakticky vymizlo, rovnako ako užívanie slovného spojenia "psie sadlo". Označenie „PSÍ SÁDLO“ je síce zostavené z obvyklých slov používaných v bežnom jazyku, ale ich význam vôbec nesúvisí s výrobkami, ktoré nimi majú byť označované. Označenie má podľa prihlasovateľa vo vzťahu k bylinným mastiam vysoký stupeň rozlišovacej spôsobilosti, pretože je viac než zrejmé, že sa nejedná o výrobok živočíšneho pôvodu. Prihlasovateľ má záujem užívať a už užíva označenie pre výrobky - bylinné masti, ktoré majú určité účinky na zdravie človeka. Zloženie je spotrebiteľovi k dispozícii ako na balení výrobkov, tak na webových stránkach výrobku www.psi-sadlo.cz, ktoré sa po zadaní hesla „*psie sadlo*“ či „*psi sádlo*“ v bežných internetových vyhľadávačoch zobrazí. K tomu prihlasovateľ dodáva, že označenie pre neho na základe zmluvného dojednania užíva spoločnosť Simply You Pharmaceuticals, a.s. IČ: 25385381, so sídlom Praha 3, Roháčova 188/37, PSČ 130 00. Prihlasovateľ ako dôkaz na preukázanie používania označenia priložil výpisy z internetových stránok www.google.sk (po zadaní hesla „psi sádlo“ a „psie sadlo“), www.drweiss.sk, www.psi-sadlo.cz. Prihlasované označenie je podľa prihlasovateľa fantazijné označenie výrobkov, podobne ako v prípade označení „Tygří masť“, „Býčí krev“, „Medvědí krev“, „Medvědí hovno“, „Kočičí jazýčky“, „Koňská masť“. Tieto označenia sú bez problémov akceptované, napriek tomu, že by u časti spotrebiteľov mohli vyvolávať asociácie so zvieracím pôvodom týchto výrobkov. Prihlasovateľ ďalej uviedol, že klamanie prihlasovateľa má tiež zamedziť uvedenie prvku DR.WEISS. V histórii bol Dr. Weiss odborníkom, ktorý vyrábal najmä liečivá z bylín a rastlinných produktov. Prihlasovateľ poukázal na skutočnosť, že jeho obchodný partner (spoločnosť Simply You Pharmaceuticals, a.s) má v Českej republike zapísanú slovnú ochrannú známku PSÍ SÁDLO - DR. WEISS (dôkaz – výpis z registra ÚPV ČR pre OZ č. 465485). Prihlasovateľ v závere uviedol, že prihlasované označenie používa na označovanie bylinných mastí a nevylučuje, že zloženie výrobku sa bude vyvíjať a výrobok bude na ovocnej báze. Z tohto dôvodu nevidí klamlivosť označenia ani pre ostatné namietané tovary podľa § 5 ods. 1 písm. g) citovaného zákona.

Prihlasovateľ vo svojom ďalšom vyjadrení z 22.4.2014 uviedol, že relevantná verejnosť si všeobecne nespája prihlasované označenie s masťou určenou na zmiernenie dýchacích ťažkostí tak, ako to uvádza úrad, ale výlučne s tukom zo psa. O živočíšnom tuku zo psa sa traduje, že má vplyv na liečbu chorôb dýchacích ciest. Prihlasovateľ chcel nadviazať na účinky pôvodného psieho sadla (živočíšneho tuku) na ľudské zdravie, a názov „PSÍ SÁDLO“ zvolil práve z tohto dôvodu, keďže aj jeho výrobok je masťou na problémy s dýchacími cestami. Výrobok „PSÍ SÁDLO“ je ale masťou bylinnou, čo je zásadným rozdielom, pre ktorý nemôže byť označenie pokladané za druhové alebo opisné. Názvom „PSÍ SÁDLO“ teda nemajú byť označované výrobky na báze živočíšneho tuku, ale bylinné masti s liečebnými účinkami. Nemožno teda povedať, že je označením opisným či druhovým, a teda, že nemá toto označenie rozlišovaciu spôsobilosť. Označenie „PSÍ SÁDLO“ je síce zostavené z obvyklých slov používaných v bežnom jazyku, ale ich význam vôbec nesúvisí s výrobkami, ktoré nimi majú byť označované. Označenie teda má práve vo vzťahu k bylinným mastiam vysoký stupeň rozlišovacej spôsobilosti, pretože je viac než zrejmé, že sa nejedná o výrobok živočíšneho pôvodu. Prihlasovateľ má za to, že označenie „PSÍ SÁDLO“ nie je druhom tovaru, a ani tak nie je spotrebiteľskou verejnosťou vnímané. Rovnako prihlasovateľ odmieta, že by sa označenie „PSÍ SÁDLO“ stalo pre bylinné masti obvyklým v bežnom jazyku alebo obchodných zvyklostiach.

Úrad opätovne preskúmal prihlasované označenie aj vzhľadom na nové vyjadrenie prihlasovateľa a doložené doklady a v súlade so svojím predchádzajúcim vyjadrením z 11.2.2014 naďalej zastáva názor, že označenie „PSÍ SÁDLO“ napĺňa zápisnú výluky v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) a c) citovaného zákona.

Napriek skutočnosti, že slovné prvky označenia „PSÍ SÁDLO“ tvoria výraz v českom jazyku, úrad má za to, že slovenský spotrebiteľ bude vnímať označenie v jeho slovenskom význame ako „psie sadlo“. Tak ako to bolo uvedené už v predchádzajúcich listoch úradu, úrad prieskumom na internete zistil, že pravé psie sadlo sa tradične používalo na starostlivosť o dýchaciu sústavu a na choroby s ňou súvisiace, čo nakoniec vo svojich vyjadreniach potvrdil aj prihlasovateľ. Napriek tomu, že používanie pravého psieho sadla je v súčasnosti nelegálne, stále ho niektoré komunity používajú na liečenie chorôb, o čom svedčia aj mnohé články na internete, diskusie na internetových fórach, atď. Z vyššie uvedeného teda vyplýva, že relevantnej spotrebiteľskej verejnosti nie je tento pojem cudzí a spája si ho s konkrétnymi liečebnými účinkami. Prihlasovateľ sám vo svojom vyjadrení uviedol, že *chcel nadviazať na účinky pôvodného psieho sadla - živočíšneho tuku na ľudské zdravie, a názov Psi sádlo si zvolil práve z tohto dôvodu, keď aj jeho výrobok je*

masťou na problémy s dýchacími cestami. Navyše, úrad z doložených internetových výpisov prihlasovateľa, ako aj v rámci svojho prieskumu na internetovom vyhľadávači www.google.sk zistil, že pod označením „PSÍ SÁDLO“ („psie sadlo“) sú ponúkané produkty- bylinné masťi mnohými predajcami/výrobcami, napr. spoločnosťami HERBAVERA, VIVACO, PALACIO (In: <http://www.cello.sk/product/sk/MAST-PSIE-SADLO-150ml-nachladnutie>; <http://www.babkinobchod.sk/p/psi-sadlo/>; http://www.herbavera.cz/vyroby/bylinne_balzamy/psi-sadlo.html). Z uvedených skutočností vyplýva, že spotrebiteľská verejnosť si nespája predmetné označenie s konkrétnym výrobcom alebo predajcom, ale s produktom ľudového liečiteľstva známym svojimi liečivými účinkami pri dýchacích ťažkostiach, kašli a prechladnutí, vyrobeným zo živočíšneho tuku (pravého psieho sadla), resp. z produktom, ktorého vlastnosti (účinnok, účel, zameranie, atď.) sú obdobné ako v prípade tohto tradičného výrobku ľudového liečiteľstva. V danom prípade preto nie je rozhodné, či ide o bylinnú masť alebo o masť zo živočíšneho tuku.

Zo všetkých vyššie uvedených skutočností vyplýva, že slovné označenie „PSÍ SÁDLO“ bez ďalších rozlišovacích prvkov je označením opisným, ktoré opisuje vlastnosti, účel a zameranie takto označených tovarov. Označenie priamo opisuje, informuje spotrebiteľa o tom, že takto označený tovar je tuk, masť určená na aplikáciu ako liečebný prípravok na zmiernenie dýchacích ťažkostí, resp. že takýto tovar obsahuje vo svojom zložení masť s požadovanými účinkami. Vo vzťahu k prihláseným tovarom v triedach 3, 5 a 29, ktoré možno súhrne označiť ako kozmetické, masážne, farmaceutické prípravky, liečivá, výživové doplnky a potravinové výrobky, bude prihlasované označenie spotrebiteľom vnímané ako názov opisujúci účel, účinky a zameranie takto označených tovarov.

Za ochrannú známku možno uznať iba označenie, pri ktorom si spotrebiteľ dokáže vytvoriť súvislosť medzi osobou prihlasovateľa, označením a tovarmi, teda označenie, ktoré je spôsobilé rozlíšiť tovary jednej osoby od tovarov inej osoby. Prihlasované označenie, ktoré obsahuje údaje popisujúce účel a ďalšie vlastnosti tovarov, nemôže plniť funkciu ochrannej známky, keďže nemá rozlišovaciu spôsobilosť v prospech jedného subjektu. Taktiež nemožno zaužívaný výraz v danej oblasti, ktorý si relevantná verejnosť dlhodobo spája s konkrétnymi vlastnosťami výrobku (účinkom, účelom, atď.), monopolizovať len v prospech jedného subjektu, v tomto prípade prihlasovateľa, ale v zmysle zákona o ochranných známkach musí takéto označenie zostať voľné.

K poukazu prihlasovateľa na označenia, ktoré sú z jeho pohľadu analogické k prihlasovanému označeniu, úrad vo svojom vyjadrení z 11.2.2014 konštatoval, že tieto označenia (s výnimkou označení „Býčí krev“ a „Medvedí krev“), nie sú zapísané ako slovné ochranné známky platné na území SR, takže poukázanie na ne je bezpredmetné. Čo sa týka zapísaných označení („Býčí krev“ a „Medvedí krev“) tieto sú zapísané pre nealkoholické a alkoholické nápoje, pre ktoré je toto označenie fantazijné (na rozdiel od prihlasovaného označenia a jeho použitia v súvislosti s prihlasovanými tovarmi nie je známe, že by krv zvierat bola bežne užívaná ako alkoholický či nealkoholický nápoj).

Zároveň úrad podotýka, že vždy posudzuje vnímanie jednotlivých označení z hľadiska priemerného spotrebiteľa. Vnímanie označenia priemerným spotrebiteľom iste ovplyvňujú všeobecné znalosti, profesijné znalosti, vzdelanie aj jazykové znalosti atď. Priemerný spotrebiteľ patrí do okruhu tzv. relevantnej verejnosti a ten je určený alebo môže byť vyvodенý z povahy alebo zamýšľaného účelu použitia tovarov a služieb. V prípade použitia označenia „PSÍ SÁDLO“ na prihlásených tovaroch je aj bez prieskumu verejnej mienky zrejme, že relevantná verejnosť význam slov psí sadlo (resp. psie sadlo) pozná, pretože psie sadlo sa používalo v tradičnom ľudovom liečiteľstve na odkašliavanie pri chrípke a nachladnutí.

Čo sa týka materiálov, ktoré prihlasovateľ doložil na preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti v zmysle § 5 ods. 2 citovaného zákona, úrad vo svojom liste z 11.2.2014 konštatoval, že nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia nebolo preukázané dostatočnými dokladmi. Na výpisoch z internetového vyhľadávača www.google.com sa síce nachádza prihlasované označenie, ale tak, ako bolo uvedené vyššie, nie je spájané iba s prihlasovateľom (iný predajcovia/výrobcovia napr. HERBAVERA, VIVACO, PALACIO, atď.). Taktiež je nutné uviesť, že na ostatných dokladoch prihlasovateľa (výpisy z internetových stránok www.psi-sadlo.cz a www.drweiss.sk sa prihlasované označenie nachádza vždy s ďalšími obrazovými prvkami, či slovnými prvkami (napr. slovným prvkom „DR. WEISS), ktoré mu dodávajú rozlišovaciu spôsobilosť.

Úrad preskúmal všetky predložené doklady a dospel k záveru, že doklady nie sú postačujúce na prekonanie zápisnej prekážky podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, nakoľko nepreukázali získanie rozlišovacej spôsobilosti pre prihlásené slovné označenie „PSÍ SÁDLO“ vo vzťahu

k prihláseným tovarom. Preto úrad má za to, že nebola prekonaná zápisná nespôsobilosť prihláseného označenia spôsobená opisným charakterom tohto označenia. Na základe všetkých uvedených skutočností úrad konštatuje, že prihláška ochrannej známky POZ 817-2012 nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známk v zmysle ustanovenia § 5 ods. 1 písm. b) a c) citovaného zákona.

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. Rozklad sa podáva v dvoch vyhotoveniach. Toto rozhodnutie je preskúmateľné súdom podľa § 247 Občianskeho súdneho poriadku po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.

Ing. Zdena Hajnalová
riaditeľka
odboru známk a dizajnov

Doručiť:
Mgr. Jozef P.
Nové Zámky