



*Banská Bystrica 28. 7. 2014*

*MOZ 668171 /I- 83-2014*

## ROZHODNUTIE

Vo veci návrhu navrhovateľa PALOMA PLUS, s. r. o., E. Belluša 6936/12, 921 01 Piešťany, Slovenská republika, zastúpeného v konaní patentovým zástupcom Ing. Štefanom Holakovským, Drobného 13, 841 01 Bratislava (ďalej „navrhovateľ“), na zrušenie medzinárodnej ochrannej známky č. 668171 pre územie Slovenskej republiky, majiteľa FERRERO S. p. A., Piazzale Pietro Ferrero, 1 I-12051 ALBA, CUNEO, Taliansko, zastúpeného v konaní spoločnosťou FAJNOR IP, s. r. o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava (ďalej „majiteľ“), rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 37 ods. 5 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v spojení s článkom 5 Madriidskej dohody a/alebo Protokolu k Madriidskej dohode o medzinárodnom zápise továrenských alebo obchodných známk takto:

**návrh na zrušenie medzinárodnej ochrannej známky č. 668171 pre územie Slovenskej republiky sa zamietá.**

### Odôvodnenie:

Úradu bol 25.02.2013 doručený návrh na zrušenie farebnej obrazovej medzinárodnej ochrannej známky č. 668171 (ďalej „napadnutá ochranná známka“) na území Slovenskej republiky podľa § 34 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, ktorý sa týkal celého zoznamu zapísaných tovarov.

Podľa navrhovateľa napadnutá ochranná známka na území Slovenskej republiky nebola skutočne používaná pre tovary, pre ktoré je zapísaná počas nepretržitého obdobia najmenej piatich rokov. Navrhovateľ tiež uviedol, že tovary majiteľa ochrannej známky predávané na území Slovenskej republiky nie sú čokoláda, výrobky z čokolády, jemné pečivo s čokoládovou polevou, všetko so zrnitým povrchom. Majiteľ napadnutej ochrannej známky svoje tovary na obaloch deklaruje ako oblátky. Nikde na tovaroch, resp. obaloch ich neoznačuje pojmi, pre ktoré je ochranná známka zapísaná. Nezávisle na pomenovaní, každý jednotlivý výrobok je zabalený, takže ho spotrebiteľ pri rozhodovaní sa o kúpe nevidí rozbalený, t. j. v podobe, v akej je zapísaná ochranná známka. Podľa navrhovateľa aj keby spotrebiteľ videl výrobok rozbalený, nebolo by to používanie napadnutej ochrannej známky. Ochranná známka je obrazová, t. j. dvojrozmerná, výrobok je trojrozmerný.

Vzhľadom na uvedené navrhovateľ navrhol zrušiť medzinárodný zápis napadnutej ochrannej známky pre územie Slovenskej republiky pre všetky zapísané tovary medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Listom úradu z 25.10.2013 bol návrh na zrušenie napadnutej ochrannej známky odoslaný majiteľovi na vyjadrenie. Majiteľ bol poučený, že ak sa v stanovenej lehote k predmetnému návrhu nevyjadrí, úrad vo veci rozhodne podľa obsahu spisu.

Majiteľ vo svojom vyjadrení zo 06.03.2014 uviedol, že s odôvodnením návrhu na zrušenie napadnutej ochrannej známky nesúhlasí, keďže ochranná známka je na území Slovenskej republiky dlhodobo kontinuálne používaná vrátane obdobia piatich rokov pred podaním návrhu na jej zrušenie, t. j. obdobia od 25.02.2008 do 25.02.2013.

Napriek tomu, že dodávanie a predaj tovarov majiteľa v Slovenskej republike navrhovateľ nespochybnil, majiteľ predložil faktúry z rokov 2008-2013 za predaj jeho tovarov prostredníctvom svojej lokálnej spoločnosti Ferrero Česká s. r. o. slovenskému veľkoodberateľovi Opal Fytos, a. s. Tento následne dodával predmetné tovary veľkoobchodným spoločnostiam i maloobchodným reťazcom na území celej Slovenskej republiky.

Z predložených materiálov je podľa majiteľa zrejmé, že tovary, na ktorých bola a je používaná napadnutá ochranná známka, sú pralinky, či čokoládové cukrovinky (dezert). Pralinka je podľa Krátkeho slovníka slovenského jazyka „plnená čokoládová cukrovinka“ a teda tento výrobok spadá pod pojmy „čokoláda“ (čokolády môžu byť aj plnené), „výrobky z čokolády“, „jemné pečivo s čokoládovou polevou“ (výraz „produits de pâtisserie recouverts de chocolat“ môže byť preložený aj ako sladkosti obalené čokoládou). Napadnutá ochranná známka bola teda preukázateľne používaná na tovaroch, pre ktoré je ochranná známka zapísaná. V zozname tovarov v triede 30 je ešte uvedená špecifikácia „všetko so zrnitým povrchom“, pričom v ďalšom majiteľ preukazoval aj zrnitý povrch predmetných tovarov.

Podľa majiteľa vyobrazenie napadnutej ochrannej známky sa nachádza na obale výrobkov. Majiteľ priložil vyobrazenie rôznych balení predmetných tovarov, pričom na etikete s názvom „FERRERO ROCHER“ je vyobrazená aj napadnutá ochranná známka. Taktiež majiteľ predložil katalóg Valentínskej ponuky z roku 2011, fotografie vianočnej ponuky tovarov z rokov 2010 a 2012 a fotografie ponuky tovarov z rokov 2010/2011 v obchodných reťazcoch AHOLD, CARREFOUR, KAUF LAND, TESCO, BILLA, CBA a COOP. Spotrebiteľ teda mal možnosť vidieť vyobrazenie napadnutej ochrannej známky už pri rozhodovaní sa o kúpe.

Majiteľ používanie napadnutej ochrannej známky preukazoval aj reklamnými spotmi odvysielanými v rokoch 2008 až 2011, v ktorých sa nachádza vyobrazenie napadnutej ochrannej známky presne tak, ako je zaregistrované - teda ako rozbalená pralinka. Majiteľ tiež predložil prehľad odvysielanej reklamy na Slovensku, kde je vždy uvedený názov spotu, TV stanica, dátum a čas.

Podľa majiteľa samotný tovar je trojrozmerný, ale zodpovedá vyobrazeniu napadnutej ochrannej známky a má zrnitý povrch, čo zodpovedá špecifikácii tovarov, pre ktoré je napadnutá ochranná známka zapísaná. Aj keď napadnutá ochranná známka nie je zapísaná ako trojrozmerná, je vyobrazená ako trojrozmerná.

Z uvedeného podľa majiteľa vyplýva, že napadnutá ochranná známka bola používaná na čokoláde, výrobkoch z čokolády, jemnom pečive s čokoládovou polevou, všetko so zrnitým povrchom a zároveň majiteľ preukázal aj dlhodobý a intenzívny predaj a propagáciu týchto tovarov, čo svedčí o skutočnom používaní napadnutej ochrannej známky. Predložené dôkazy preukazujú, že napadnutá ochranná známka bola používaná jej majiteľom v zmysle § 9 ods. 2 písm. a), b), c) aj d) citovaného zákona, preto majiteľ považuje za preukázané skutočné používanie napadnutej ochrannej známky v relevantnom období na území Slovenskej republiky a návrh za zrušenie napadnutej ochrannej známky podaný navrhovateľom považuje za nedôvodný.

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

Podľa § 47 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach odo dňa zápisu medzinárodnej ochrannej známky, v ktorom je vyznačená Slovenská republika, do medzinárodného registra alebo odo dňa územného rozšírenia zápisu medzinárodnej ochrannej známky pre Slovenskú republiku v medzinárodnom registri má zápis medzinárodnej ochrannej známky ten istý účinok ako národná prihláška.

Podľa § 47 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach ak úrad neoznami odmietnutie ochrany medzinárodnej ochrannej známky podľa medzinárodného dohovoru alebo ak je takéto odmietnutie vzaté späť, má zápis medzinárodnej ochrannej známky, v ktorom je vyznačená Slovenská republika, odo dňa uvedeného v odseku 1 ten istý účinok ako ochranná známka zapísaná v registri.

Podľa § 47 ods. 5 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach na účely používania medzinárodnej ochrannej známky sa za dátum zápisu považuje dátum priznania ochrany medzinárodnej ochrannej známke pre územie Slovenskej republiky.

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 § 34 ods. 1 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach úrad na návrh tretej osoby zruší ochrannú známku, ak na území Slovenskej republiky nebola skutočne používaná pre tovary alebo služby, pre ktoré je zapísaná počas nepretržitého obdobia najmenej piatich rokov; ak majiteľ ochrannej známky nepreukáže opak alebo nemá na jej nepoužívanie oprávnené dôvody platí, že ochranná známka sa na území Slovenskej republiky nepoužívala počas piatich po sebe idúcich rokov. Úrad ochrannú známku nezruší, ak sa ochranná známka medzi uplynutím tohto päťročného obdobia a podaním návrhu na jej zrušenie začala skutočne používať alebo sa jej používanie obnovilo; na používanie ochrannej známky, ktoré sa začalo alebo obnovilo v lehote troch mesiacov pred podaním návrhu na zrušenie ochrannej známky, pričom táto lehota začala plynúť až po uplynutí nepretržitého päťročného obdobia nepoužívania, sa však neprihliada, ak prípravy na toto používanie začali až potom, ako sa majiteľ ochrannej známky dozvedel, že môže byť podaný návrh na jej zrušenie.

V konaní o návrhu na zrušenie napadnutej farebnej obrazovej ochrannej známky č. 668171 pre územie Slovenskej republiky bolo zistené, že napadnutá ochranná známka majiteľa FERRERO S. p. A., Piazzale Pietro Ferrero, 1 I-12051 ALBA, CUNEO, Taliansko, je platná na území Slovenskej republiky od 03.12.1997 pre tovary „chocolat, produits en chocolat, produits de pâtisserie recouverts de chocolat, tous avec une couverture grenue“ /čokoláda, čokoládové výrobky, jemné pečivo (cukrovinky) poliate čokoládou, všetko so zrnitým povrchom/ v triede 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Napadnutá ochranná známka je stvárnená v gaštanovej a bielej farbe.

Vyobrazenie napadnutej ochrannej známky:



Návrh na zrušenie napadnutej ochrannej známky pre územie Slovenskej republiky bol podaný 25.02.2013. Z uvedeného vyplýva, že od dátumu priznania ochrany predmetnej medzinárodnej ochrannej známky pre územie Slovenskej republiky uplynulo v čase podania návrhu viac ako päť rokov.

Skutočné používanie ochrannej známky definuje európska judikatúra v oblasti ochranných známk nasledovne: „*článok 12 ods. 1 smernice Rady ES 89/104 o aproximácii legislatívy členských štátov v oblasti ochranných známk musí byť interpretovaný tak, že skutočné používanie ochrannej známky je tam, kde je ochranná známka používaná v súlade s jej základnou funkciou, ktorou je garantovať identitu pôvodu výrobkov a služieb, pre ktoré je zapísaná, za účelom vytvorenia alebo udržania odbytu pre tieto výrobky a služby. Skutočné používanie ochrannej známky nezahŕňa symbolické používanie s púhym účelom udržať práva z ochrannej známky. Pri hodnotení, či je používanie ochrannej známky skutočné, je treba brať do úvahy všetky skutočnosti a okolnosti dôležité na určenie toho, či je obchodné využitie ochrannej známky reálne, najmä je nutné zvážiť, či je takéto používanie chápané ako záruka v predmetnom ekonomickom sektore udržania alebo vytvorenia podielu na trhu výrobkov a služieb chránených ochrannou známkou, povahu predmetných výrobkov a služieb, charakteristiku trhu, a rozsah a frekvenciu používania ochrannej známky*“ [rozsudok Európskeho súdneho dvora vo veci C-40/01 Ansul BV vs. Ajax Brandbeveiliging BV].

V nadväznosti na uvedené je nutné konštatovať, že pri posudzovaní dôvodnosti uplatneného návrhu na zrušenie napadnutej ochrannej známky budú relevantné jednak dôkazové materiály, ktoré sú datované pred dátumom podania návrhu na zrušenie ochrannej známky (t. j. pred 25.02.2013), ako aj doklady, ktoré aj keď nespĺňajú podmienku datovania, osvedčujú jej používanie v rozhodujúcom období. Keďže základnou funkciou ochrannej známky je schopnosť odlíšiť tovary a služby jej majiteľa od tovarov a služieb iných osôb, z predložených dokladov musí byť pri preukazovaní skutočného používania okrem podmienky datovania zrejmy tiež vzťah napadnutej ochrannej známky k jej majiteľovi. V prípade, ak takéto spojenie z predložených dôkazových materiálov nevyplýva, nebude ich možné v konaní o návrhu na zrušenie napadnutej ochrannej známky z dôvodu jej nepoužívania považovať za relevantné. Rozsah používania je potrebné posúdiť s ohľadom na kvantitatívne kritériá predložených dokladov v závislosti na ostatných

okolnostiach posudzovaného prípadu, ako sú napr. povaha tovarov, na označovanie ktorých, resp. v súvislosti s ktorými je napadnutá ochranná známka používaná, situácia na trhu s uvedenými tovarmi, frekventovanosť predaja týchto tovarov a podobne.

Majiteľ napadnutej ochrannej známky v konaní predložil:

- Faktúry (55 ks) z rokov 2008-2013 vystavené spoločnosťou FERRERO ČESKÁ s. r. o., Praha, resp. Ferrero Česká s. r. o, organizačná zložka, Bratislava (prílohy č. 2 - 7). Tieto faktúry sú vystavené pre Opal - Fytos, a. s., Petrovany, Pannon Food Slovakia s. r. o., Veľká Mača, Metro Cash & Carry Slovakia s. r. o., Ivanka pri Dunaji. Predmetom týchto faktúr boli rôzne cukrovinky a čokoládové výrobky, medzi nimi aj cukrovinky „Rocher“. Je potrebné zdôrazniť, že dodávky boli zasielané v značných objemoch. Dve faktúry z roku 2013 sú datované po podaní predmetného návrhu. Podľa prílohy 29 (prehlásenie z 05.03.2014) majiteľ napadnutej ochrannej známky spoločnosť Ferrero S. p. A. a Ferrero Česká s. r. o. patria do skupiny Ferrero Group a sú kontrolované spoločnosťou Ferrero International S. A. Podľa údajov zverejnených na internetovej stránke spoločnosť Opal - Fytos, a. s., Petrovany je výhradným distribútorom výrobkov talianskej firmy FERRERO na Slovensku. Na základe uvedeného možno považovať za preukázané prepojenie majiteľa so spoločnosťami FERRERO ČESKÁ s. r. o., Praha, Ferrero Česká s. r. o, organizačná zložka, Bratislava a Opal - Fytos, a. s., Petrovany.
- 2 faktúry z roku 2011 vystavené spoločnosťou METRO Cash & Carry SR s. r. o., Ivanka pri Dunaji pre odberateľa OPAL - FYTOS, a. s., Petrovany. Predmetom faktúr bola žiadosť o časovo obmedzené a zvýraznené umiestnenie tovaru v období od 12.10.2011 do 25.10.2011 a v období od 07.12.2011 do 20.12.2011. Medzi požadovanými cukrovinkami boli aj výrobky FERRERO ROCHER (príloha č. 8).
- Faktúru č. 11564634 z roku 2011 vystavenú spoločnosťou Dual production, s. r. o. pre odberateľa OPAL - FYTOS, a. s. Petrovany. Predmetom bola fakturácia za inzerciu v inzertných novinách CJ TEMPO Supermarket 44/2011 v období od 09.12 do 31.12.2011. Medzi inzerovaným tovarom bol aj dezert Rocher (príloha č. 9).
- Faktúru č. 21154840 z roku 2011 vystavenú spoločnosťou NITRAZDROJ, a. s. , Nitra pre odberateľa OPAL - FYTOS, a. s. Petrovany. Predmetom bola fakturácia za zverejnenie výrobkov vo výhodnej ponuke. Termín výhodnej ceny bol od 12.12. do 31.12.2011. Ako akciový tovar boli ponúkané výrobky Kinder Chocolate, Mon Cherri, Rocher a Nutella (príloha č. 10).
- Faktúru č. 610952 z roku 2011 vystavenú spoločnosťou CBA VEREX, a. s. pre príjemcu OPAL - FYTOS, a. s. Petrovany. Predmetom bola fakturácia za inzerciu výrobkov vo výhodnej ponuke v termíne od 15.12.2011 do 31.12.2011. Ako akciový tovar boli ponúkané výrobky Kinder Chocolate a Rocher (príloha 11).
- Faktúru č. 62120073 z roku 2012 vystavenú spoločnosťou CBA SK, a. s., Považská Bystrica pre spoločnosť OPAL - FYTOS, a. s. Petrovany, pričom predmetom bola fakturácia za inzerciu výhodnej ponuky prémiovej značky Rocher (príloha 12).
- Faktúru č. 850046187 z roku 2012 vystavenú spoločnosťou TESCO STORES SR, Bratislava pre spoločnosť OPAL - FYTOS a. s., Petrovany, predmetom je fakturácia za reklamné a propagačné služby - konkrétne za stojan ROCHER (príloha 13).
- Dohodu o bonusoch na dodávku tovaru uzavretú medzi spoločnosťou Ferrero Česká s. r. o. a OPAL - FYTOS, a. s., Petrovany. Predmetom zmluvy boli aj výrobky Rocher. Zmluva sa uzatvorila na dobu určitú od 01.09.2007 do 31.08.2008 (príloha č. 14).
- Zmluvu o obchodnej spolupráci č. 00NF/ARS/01/12/36/0018 uzatvorenú medzi Opal Fytos a. s., Petrovany a AHOLD Retail Slovakia, k. s., Bratislava. Predmetom zmluvy bola úprava obchodnej spolupráce medzi zmluvnými stranami. Zmluva sa týkala aj výrobku FERRERO ROCHER, ceny platili od 01.01.2012 (príloha 15).

- Faktúru č. 772910140 zo 04.01.2012 vystavenú spoločnosťou LABAŠ s. r. o., Košice pre Opal – Fytos, a. s. za poskytnutie štatistických údajov o predajnosti tovarov (dezert FERRERO ROCHER) v období od 25.11.2011 do 29.12.2011. Podľa tohto štatistického prehľadu spoločnosť LABAŠ s. r. o. predala za obdobie cca 1 mesiaca 546 ks dezertu FERRERO ROCHER (príloha 16).
- Letáky spoločnosti Lidl pri príležitosti Valentína z rokov 2011 a 2012. Z týchto letákov vyplynulo, že pokiaľ si spotrebiteľ kúpi výrobky Raffaello, Mon Cheri a Ferrero Rocher a zašle SMS má možnosť vyhrať kyticu ruží (prílohy 17, 18).
- Fotografie rôznych balení výrobku „FERRERO ROCHER“, pričom na vrchu obalu je znázornený samotný výrobok (čokoládová guľôčka, ktorej povrch je posypaný svetlými kúskami orieškov, ktoré presvitajú pod čokoládovou polevou) bez obalu a tento obrázok je vlastne identický s napadnutou ochrannou známkou (príloha 19).
- Katalóg Valentínskej ponuky z roku 2011, ktorá sa týkala výrobkov Raffaello, Mon Cheri a Ferrero Rocher v rôznych baleniach. Katalóg je v slovenskom jazyku a bol určený najmä pre hypermarkety, supermarkety, diskonty (príloha 20).
- Fotografie vyhotovené v rôznych prevádzkach supermarketov AHOLD, CARREFOUR, KAUFAND, TESCO, BILLA v rokoch 2010, 2010/2011, 2012. Na fotografiách sú vyobrazené rôzne výrobky spoločnosti FERRERO umiestnené v regáloch alebo reklamných stojanoch. Medzi ponúkanými výrobkami je aj výrobok „FERRERO ROCHER“ (príloha 21-23).
- Reklamné spoty nazvané „Zlatá žiara“ z roku 2008, „Od úplného začiatku“ z roku 2008, „10x luxusný víkend počas mnohých rokov“ z roku 2010, „Ferrero Rocher je plné emócií“ z roku 2011, ktoré sa týkali výrobku „FERRERO ROCHER“. V týchto spotoch bolo v krátkosti predstavené zloženie výrobku „FERRERO ROCHER“, samotný výrobok nezabalený, ako aj v zabalenej forme, teda v zlatom obale. Nezabalený výrobok bol identický s napadnutou ochrannou známkou (príloha 24 - 27).
- Prehľad odvysielanej reklamy na Slovensku, kde je podrobne uvedený názov spotu, ktorá televízna spoločnosť daný spot odvysielala, dátum, čas a trvanie vysielania. Reklamné spoty v značnej frekvencii odvysielali TV stanice MARKÍZA, JOJ, DOMA, JOJ PLUS v období od 07.02.2005 do 18.12.2011, pričom sa jednalo o reklamné spoty pre výrobok „FERRERO ROCHER“, (príloha 28).

Napadnutá ochranná známka je tvorená vyobrazením guľatého čokoládového bonbónu hnedej farby, ktorého povrch je posypaný svetlými kúskami orieškov, ktoré presvitajú pod čokoládovou polevou. Keďže sa jedná o farebnú ochrannú známku jej vlastníkom ju musí používať vo vyhotovení a v takej farebnej kombinácii, v akej bola zapísaná do registra ochranných známok, prípadne v podobe, ktorá sa od tejto podoby líši len prvkami nemiacionými jej rozlišovacia spôsobilosť. Predmetná ochranná známka nedisponuje žiadnymi slovnými prvkami.

Na základe predložených dokladov je možné konštatovať, že majiteľ napadnutej ochrannej známky v relevantnom období dodával na náš trh prostredníctvom spoločnosti FERRERO Česká s. r. o., Praha, Ferrero Česká s. r. o, organizačná zložka, Bratislava a Opal Fytos, a. s., Petrovany, čokoládovú cukrovinku „FERRERO ROCHER“, o čom svedčia faktúry a fotografie týchto výrobkov v supermarketoch. Uvedený výrobok bol ponúkaný aj prostredníctvom katalógov (valentínske ponuky) a vo zvýhodnených ponukách a cenách. Takisto v súvislosti s uvedeným výrobkom „FERRERO ROCHER“ boli v audiovizuálnych médiách vysielané reklamné spoty. Možno oprávnené tvrdiť, že preukázaný objem dodávok výrobku „FERRERO ROCHER“ v relevantnom období na náš trh bol značný.

Spotrebiteľia si daný čokoládový bonbón, ktorý predstavuje napadnutú ochrannú známku vďaka reklamnej kampani a odvysielaní množstva reklamných spotov (v predložených reklamných spotoch je vidieť ako zabalený čokoládový bonbón tak aj bonbón nezabalený, prípadne je krátko predstavené jeho zloženie) spoja s konkrétnym výrobcom a daným výrobkom FERRERO ROCHER. Napadnutá ochranná známka predstavuje vyobrazenie samotného výrobku FERRERO ROCHER (čokoládový bonbón) a nachádza sa i na obale daného výrobku (čokoládového dezertu) FERRERO ROCHER presne vo farbách, v akých je zapísaná v registri a teda spotrebiteľ sa s napadnutou ochrannou známkou stretne už pri kúpe daného výrobku ako aj pri konzumácii tohto lukratívneho dezertu.

Čo sa týka argumentu navrhovateľa, že majiteľ napadnutej ochrannej známky svoje tovary na obaloch deklaruje ako oblátky a neoznačuje ich pojmami, pre ktoré je ochranná známka zapísaná, je potrebné uviesť, že pri skúmaní dôvodu zrušenia ochrannej známky na základe § 35 ods. 1 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach úrad skúma riadne používanie napadnutej ochrannej známky v súvislosti s tovarmi, pre ktoré je napadnutá ochranná známka zapísaná. V tomto prípade je nepopierateľné, že napadnutá ochranná známka sa používala na našom území v relevantnom období v súvislosti s výrobkom „FERRERO ROCHER“, ktorý možno na základe zloženia považovať za plnenú čokoládu, čokoládový výrobok, čokoládovú cukrovinku (sladkosť), pričom ide o výrobok, ktorý má na základe skutočnosti, že gul'ôčka je posypaná drvenými orechmi, zrnitý povrch. Úrad neposudzuje skutočnosť, či daný výrobok je správne nazvaný v súlade s potravinovým kódexom. V prípade, že označenie výrobku zavádza spotrebiteľa čo do druhu, či zloženia samotného výrobku, táto skutočnosť sa posudzuje na základe ustanovenia § 34 ods. 1 písm. b) citovaného zákona, avšak na základe vyobrazenia daného výrobku na obale spotrebiteľ jasne rozoznáva, aký výrobok si kupuje.

Napadnutá ochranná známka sa používala v súvislosti s výrobkom „čokoládová cukrovinka (bonbón)“, preto možno považovať za preukázané, že napadnutá ochranná známka bola predmetom skutočného používania vo vzťahu k tovarom „*chocolat, produits en chocolat, produits de pâtisserie recouverts de chocolat, tous avec une couverture grenue*“ /čokoláda, čokoládové výrobky, jemné pečivo (cukrovinky) poliate čokoládou, všetko so zrnitým povrchom/ v triede 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb v zmysle ustanovenia § 34 ods. 1 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach.

Preto bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovvej časti tohto 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.

JUDr. Ingrid Maruniaková  
riaditeľka  
odboru legislatívno-právneho a  
sporových konaní

#### Doručiť:

Ing. Štefan Holakovský  
Drobného 13  
841 01 Bratislava

FAJNOR IP, s. r. o.  
Krasovského 13  
851 01 Bratislava