



Banská Bystrica 23.9.2015
POZ 2238-2013 /N-118-2015/Ris.

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa COMPAGNIE GERVAIS DANONE, 17 boulevard Haussmann, F-75009 Paríž, Francúzska republika, zastúpeného v konaní advokátskou kanceláriou HKP Legal, s.r.o., advokátska kancelária, Sasinkova 6, 811 08 Bratislava (ďalej „namietateľ“) proti zápisu označenia „Activita“ do registra ochranných znáмок, prihláseného 29.11.2013 prihlasovateľom Caliaplus, s.r.o., Československých letcov 53A, 080 06 Ľubotice, Slovenská republika (ďalej „prihlasovateľ“) pod číslom spisu POZ 2238-2013 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 4.9.2014, 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 „Activita“, číslo spisu POZ 2238-2013, sa zamietá pre tovary „bielkoviny na kulinárske účely; konzervované, sušené a tepelne spracované ovocie a zelenina; rôsoly; džemy; marmelády; ovocné zaváraniny; ovocné pretlaky; mlieko a mliečne výrobky; jedlá želatína“ v triede 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Proti zápisu označenia „Activita“ do registra ochranných znáмок, číslo spisu POZ 2238-2013 (ďalej aj „zverejnené označenie“), boli 4.12.2014 podané námietky týkajúce sa nasledujúceho zoznamu tovarov a služieb medzinárodného triedenia tovarov a služieb:

- v triede 5 - „potrava na farmaceutické účely; diétne potraviny; bielkovinová potrava na lekárske účely; diétne nápoje upravené na lekárske účely; diétne potraviny upravené na lekárske účely; diétne a nutričné prípravky na lekárske účely a liečivá; proteínové koncentráty ako výživové prídavky k potravinám na lekárske účely; potravinové doplnky obohatené vitamínmi alebo minerálmi, alebo stopovými prvkami na lekárske účely; proteínové výživové doplnky; kazeínové výživové doplnky“;

- v triede 29 - „bielkoviny na kulinárske účely; konzervované, sušené a tepelne spracované ovocie a zelenina; rôsoly; džemy; marmelády; ovocné zaváraniny; ovocné pretlaky; mlieko a mliečne výrobky; jedlá želatína“;

- v triede 35 - „maloobchodná a veľkoobchodná činnosť s doplnkami stravy, výživovými látkami, liečivami, farmaceutickými prípravkami, nápojmi, výživovými doplnkami, energetickými nápojmi a posilňujúcimi prípravkami, s potravinami; zhromažďovanie rozličných výrobkov pre tretie osoby (okrem dopravy) s cieľom umožniť zákazníkovi, aby si mohli tieto výrobky pohodlne prehliadať a nakupovať, a to prostredníctvom maloobchodných predajní, veľkoobchodných predajní, prostredníctvom katalógového predaja alebo elektronickými prostriedkami, prostredníctvom webových stránok alebo prostredníctvom telenákupu; reklama a propagácia výživových doplnkov, liečiv, zdravej stravy, posilňujúcich prípravkov a energetických nápojov; odborné obchodné alebo podnikateľské poradenstvo, predovšetkým obchodné alebo podnikateľské poradenstvo v oblasti výživových doplnkov, v zdravotníctve a farmácii“.

Namietateľ podal námietky v súlade s ustanovením § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach týkajúce sa časti tovarov prihlasovaných v triede 29 a v spojení s § 7 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach týkajúce sa časti tovarov a služieb prihlasovaných v triedach 5 a 35. Svoje námietky odôvodnil tým, že je majiteľom slovnej medzinárodnej ochrannej známky „ACTIVIA“ č. 725041 (ďalej aj „staršia ochranná známka“) s právom prednosti od 13.10.1999, ktorá je s platnosťou od 17.2.2000 pre územie Slovenskej republiky zapísaná pre tovary triedach 29, 30 a 32 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

K porovnaniu tovarov a služieb namietateľ skonštatoval, že porovnávané označenia majú v triede 29 uvedené zhodné tovary, ktorými sú „*mlieko a mliečne výrobky; konzervované, sušené a tepelne spracované ovocie a zelenina; rôsoly; džemy; jedlá želatína*“ a podobné tovary, ktorými sú „*bielkoviny na kulinárske účely; marmelády; ovocné zaváraniny; ovocné pretlaky*“.

K porovnaniu označení namietateľ uviedol, že porovnávané označenia sú takmer identické, pričom sa rozlišujú len doplnením písmena „t“ do zverejneného označenia. K vyobrazeniu srdca so zoštlhľujúcou sa postavou smerom zhora nadol namietateľ uviedol, že tento znak zoštlhľovania je typickým znakom výrobkov značky „ACTIVIA“, ktorý je na produktoch označený žltou farbou smerom sprava doľava.

Ďalej namietateľ uviedol, že staršia ochranná známka „ACTIVIA“ je celosvetovo známa značka pre označenie výrobkov, ako sú jogurty, jogurtové nápoje a tvarohové dezerty vyrábané spoločnosťou Danone, pričom na slovenskom trhu je v súčasnosti predávaných pod označením „ACTIVIA“ 37 produktov (www.danone.sk) a produkty „ACTIVIA“ sú uvádzané na trhu vo viac ako 70 krajinách po dobu 15 rokov, a preto existuje veľká pravdepodobnosť zámenny, resp. asociácie zverejneného označenia so staršou ochrannou známkou.

K námietkami dotknutým vybraným tovarom „*potrava na farmaceutické účely; diétne potraviny; bielkovinová potrava na lekárske účely; diétne nápoje upravené na lekárske účely; diétne potraviny upravené na lekárske účely; diétne a nutričné prípravky na lekárske účely a liečivá; proteínové koncentráty ako výživové prídavky k potravinám na lekárske účely; potravinové doplnky obohatené vitamínmi alebo minerálmi, alebo stopovými prvkami na lekárske účely; proteínové výživové doplnky; kazeínové výživové doplnky*“ zverejneného označenia prihlasovaných v triede 5 a k vybraným službám „*maloobchodná a veľkoobchodná činnosť s doplnkami stravy, výživovými látkami, liečivami, farmaceutickými prípravkami, nápojmi, výživovými doplnkami, energetickými nápojmi a posilňujúcimi prípravkami, s potravinami; zhromažďovanie rozličných výrobkov pre tretie osoby (okrem dopravy) s cieľom umožniť zákazníkom, aby si mohli tieto výrobky pohodlne prehliadať a nakupovať, a to prostredníctvom maloobchodných predajní, veľkoobchodných predajní, prostredníctvom katalógového predaja alebo elektronickými prostriedkami, prostredníctvom webových stránok alebo prostredníctvom telenákupu; reklama a propagácia výživových doplnkov, liečiv, zdravej stravy, posilňujúcich prípravkov a energetických nápojov; odborné obchodné alebo podnikateľské poradenstvo, predovšetkým obchodné alebo podnikateľské poradenstvo v oblasti výživových doplnkov, v zdravotníctve a farmácii*“ prihlasovaných v triede 35 namietateľ uviedol, že staršia ochranná známka síce nie je zapísaná pre uvedené tovary a služby, avšak v prípade použitia zverejneného označenia pre tieto tovary a služby by došlo k neoprávnenému ťaženiu z rozlišovacej spôsobilosti a dobrého mena staršej ochrannej známky, ktorá je známa na celom území Slovenskej republiky mnoho rokov a označenie „ACTIVIA“ sa stalo typické pre produkty vysokej kvality, s výživovými prvkami vhodnými pre výživu, zdravie a zdravý životný štýl, ktoré si zákazníci môžu kúpiť vo všetkých maloobchodných a veľkoobchodných predajniach a informácie o produktoch s označením „ACTIVIA“ sú dostupné veľkému množstvu zákazníkov na internetových stránkach www.danone.sk a www.activia.com.

Namietateľ ďalej konštatoval, že v priloženom čestnom prehlásení v anglickom jazyku, ktoré deklaruje pretrvávajúcu dôveru spotrebiteľov, je uvedený názorný prehľad o histórii, celosvetových obchodných obratoch a výrobných objemoch označenia „ACTIVIA“ preukazovaných skutočnosťou, že spoločnosť Danone predáva ročne 9,7 miliárd kusov výrobkov s označením „ACTIVIA“ (310 kusov za sekundu), a preto by registráciou nápadne podobného označenia „Activita“ mohlo dôjsť aj k ohrozeniu dôvery zatiaľ spokojných zákazníkov spoločnosti Danone.

Namietateľ poukázal aj na to, že označenie „ACTIVIA“ bolo uznané za všeobecne známe rôznymi úradmi a ako príklad uviedol rozhodnutie úradu kolumbijskej republiky, ktorým bola zamietnutá registrácia označenia „ACTI-BIO“ z dôvodu pravdepodobnosti zámenny so staršou ochrannou známkou z dôvodu ich fonetickej a pravopisnej podobnosti.

Namietateľ na záver uviedol, že vzhľadom na vyššie uvedené by mohlo dôjsť k zmätočnosti až zámene sporných označení, a preto navrhol, aby úrad zamietol prihlášku zverejneného označenia v rozsahu vyššie uvedeného zoznamu tovarov a služieb.

Listom úradu z 13.1.2015 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení, ktoré bolo úradu doručené mailovým podaním 20.3.2015, a ktoré bolo doplnené písomným podaním 20.3.2015, uviedol, že považuje námietky za nedôvodné a neopodstatnené.

K argumentu namietateľa, ktorý považuje porovnávané označenia pre vybrané tovary v triede 29 za takmer identické vzhľadom len na doplnenie písmena „t“ vo zverejnenom označení bez uvedenia ďalších odlišností, prihlasovateľ uviedol, že ako označenie „ACTIVIA“ tak aj označenie „ACTIVITA“ vzniklo kompozíciou, teda skladaním slov a nie len doplnením písmena „t“. Podľa prihlasovateľa sú slovotvorné základy oboch slov latinského pôvodu, pričom prvá časť oboch slov vznikla odvodením od slova „activus“, teda aktívny a druhá časť slova „activia“ vznikla z latinského „via“, teda cesta, zatiaľ čo druhá časť slova „activita“ vznikla z latinského „vita“, teda život.

Na základe uvedeného prihlasovateľ vylúčil významovú aj fonetickú podobnosť porovnávaných označení aj vzhľadom na to, že pojmy „via“ a „vita“ sú foneticky odlišné, pretože písmeno „t“ je neznelá párová spoluhláska a uvedené slová majú vo svojej podstate úplne iný význam (cesta a život).

Ku grafickému prvku zverejneného označenia v tvare srdca so symbolom ľudskej postavy prihlasovateľ uviedol, že takýto prvok nie je možné nájsť na žiadnom z výrobkov produktovej rady „ACTIVIA“ na stránkach www.danone.sk. Podľa prihlasovateľa namietateľom používané logo pozostáva z dvoch žltých vertikálnych bočných kriviek, medzi ktorými sa nachádza šípka smerujúca nadol, ktorá pozostáva zo žltých kruhov, čo predstavuje diametrálne odlišný grafický prvok, čo do jeho rozloženia, kompozície aj samotného názvu. V prílohe prihlasovateľ predložil „Design manuál“ obsahujúci kompozičné rozloženie všetkých prvkov loga a ochrannej známky, ako aj ilustračné zábery vybraných produktov rady „Activita“. Na základe uvedeného prihlasovateľ skonštatoval, že ani po grafickej stránke nie je možné nájsť spoločné prvky v porovnávaných označeniach, a preto ich nie je možné považovať za podobné.

K tovarom a službám zverejneného označenia prihlasovaných v triedach 5 a 35 prihlasovateľ uviedol, že neexistuje žiadna možnosť zámene označení na strane verejnosti, pretože staršia ochranná známka nie je zapísaná pre tovary a služby v triedach 5 a 35, ale pre tovary v triedach 29, 30 a 32, ktoré nie je možné považovať za zhodné alebo podobné vzhľadom na to, že budú umiestnené na úplne odlišných miestach, a preto prihlasovateľ námietky proti zápisu zverejneného označenia pre vybrané tovary a služby v triedach 5 a 35 z dôvodu neoprávneného ťaženia z rozlišovacej spôsobilosti a dobrého mena staršej ochrannej známky považuje za subjektívne, neodborné, neopodstatnené a bezpredmetné.

V závere prihlasovateľ navrhol, aby úrad zamietol námietky proti zápisu označenia „Activita“ pre vybrané tovary a služby v triedach 5, 29 a 35 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.

Namietateľ podal námietky v zmysle § 30 v spojení s § 7 písm. a) a b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach.

Uplatnený námietkový dôvod - § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach

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 zámene na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámene 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 známok 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 ochrannej známky „Activita“, číslo spisu POZ 2238-2013, proti ktorej námietky smerujú bola podaná 29.11.2013 prihlasovateľom Caliaplus, s.r.o., Československých letcov 53A, 080 06 Ľubotice, Slovenská republika a zverejnená vo Vestníku úradu 4.9.2014 pre tovary a služby v triedach 5, 29 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ COMPAGNIE GERVAIS DANONE, 17 boulevard Haussmann, F-75009 Paríž, Francúzska republika je majiteľom medzinárodnej ochrannej známky „ACTIVIA“ č. 725041 s právom prednosti od 23.4.1999, ktorá je platná pre územie Slovenskej republiky a zapísaná pre tovary triedach 29, 30 a 32 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 a služieb

V zmysle ustanovenia § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach boli námietkami dotknuté nasledujúce tovary zverejneného označenia:

v triede 29 - „*bielkoviny na kulinárske účely; konzervované, sušené a tepelne spracované ovocie a zelenina; rôsoly; džemy; marmelády; ovocné zaváraniny; ovocné pretlaky; mlieko a mliečne výrobky; jedlá želatína*“.

Staršia ochranná známka je zapísaná pre nasledujúce tovary:

v triede 29 – „*meat, fish, ham, poultry, game, charcuterie; dried, preserved and/or cooked fruits and vegetables, compotes, jams, fruit coulis, jellies, soups, vegetable soups; canned food consisting totally or partly of meat, fish, ham, poultry, game and/or charcuterie; prepared, dried, cooked, canned, deep-frozen dishes, consisting entirely or partly of meat, fish, ham, poultry, game and/or charcuterie; savory or sweet appetite stimulants consisting of potatoes, flavored or plain; mini sausage for appetizer; milk, powdered milk, flavored jellied milks and whipped milk; dairy products, namely milk desserts, yoghurts, drinking yoghurts, mousses, creams, cream desserts, fresh cream, butter, cheese spreads, cheeses, ripened cheese, mold-ripened cheese, fresh unripened cheese and fresh cheese in brine, curd, strained soft fresh cheese, fresh cheese sold in paste or liquid form, plain or flavored; beverages mainly consisting of milk or dairy products, milk drinks containing fruits; plain or aromatized fermented dairy products; edible oils, olive oil, edible fats*“ (mäso, ryby, šunka, hydina, zverina, údeniny; sušené, konzervované a/alebo varené ovocie a zelenina, kompóty, džemy, ovocné pyré, želé, polievky, zeleninové polievky; konzervované potraviny pozostávajúce úplne alebo čiastočne z mäsa, rýb, šunky, hydiny, diviny a/alebo údenín; pripravené, sušené, varené, konzervované, hlboko zmrazené jedlá, pozostávajúci úplne alebo čiastočne z mäsa, rýb, šunky, hydiny, diviny a/alebo údenín; slané alebo sladké aperitívy, ktoré obsahujú zemiaky, aromatizované alebo prírodné; drobné údeniny ako predjedlo; mlieko, sušené mlieko, ochutený mliečny puding, šľahačka; mliečne výrobky, menovite mliečne dezerty, jogurty, jogurtové nápoje, peny, krémy, krémové dezerty, čerstvá smotana, maslo, syrové nátierky, syry, zrejúce syry, zrejúce syry s plesňou, čerstvé nevyzreté syry a čerstvý syr v slanom náleve, tvaroh, cedený čerstvý syr, čerstvý syr predávaný vo forme pasty alebo v tekutej forme, prírodné alebo ochutené; nápoje prevažne pozostávajúce z mlieka alebo mliečnych výrobkov, mliečne nápoje obsahujúce ovocie; prírodné alebo ochutené kyslé mliečne výrobky; jedlé oleje, olivový olej, jedlé tuky);

v triede 30 – „*coffee, tea, cocoa, chocolate, sugar, rice, puffed rice, tapioca; flours, tarts and pies (sweet or savory), pizzas; plain, flavored and/or filled pasta, cereal preparations, breakfast cereals; prepared meals consisting totally or partly of pasta; prepared dishes consisting entirely or partly of pastry; bread, rusks, biscuits (sweet or savory), wafers, waffles, cakes, pastries; all these goods being plain and/or topped and/or filled and/or flavored; savory or sweet cocktail goods containing baking dough, biscuit mixture or pastry; confectionery, edible ices, edible ices wholly or partly of yoghurt, ice cream, sherbets (edible ices), frozen yoghurt (confectionery ices), frozen flavored water, honey, salt, mustard, vinegar, sauces (condiments), sweet sauces, pasta sauces, spices*“ (káva, čaj, kakao, čokoláda, cukor, ryža, burizóny, tapioka; múky, koláče a torty (sladké alebo slané), pizze; prírodné, ochutené a/alebo plnené cestoviny, obilné prípravky, raňajkové

cereálie; hotové jedlá pozostávajúce úplne alebo čiastočne z cestovín; hotové jedlá pozostávajúce úplne alebo prevažne z pečiva; chlieb, sucháre, sušienky (sladké alebo slané), oblátky, vafle, koláče, pečivo; všetky tieto výrobky sú prírodné a/alebo ozdobené a/alebo plnené a/alebo ochutené; slané alebo sladké koktailové výrobky zahŕňajúce pečené cesto, zmes sušienok alebo pečiva; cukrovinky, jedlé zmrzliny, jedlé zmrzliny úplne alebo čiastočne z jogurtu, smotanové zmrzliny, sorbety (jedlé zmrzliny), mrazený jogurt (cukrovinkové zmrzliny), mrazené ochutené vody, med, soľ, horčica, ocot, omáčky (koreniny), sladké omáčky, omáčky na cestoviny, korenie);

v triede 32 – „*beer (alcoholic or non-alcoholic), still or sparkling water (mineral or not); fruit or vegetable juices, fruit or vegetable juices, fruit or vegetable beverages; lemonades, soda water, ginger beer, sherbets (beverages); preparations for making beverages, syrups for beverages, non-alcoholic fruit or vegetable extracts; non-alcoholic beverages containing small quantities of dairy products, non-alcoholic beverages containing small quantities of lactic ferments; beverages mainly consisting of lactic ferments*“ (pivo (alkoholické alebo nealkoholické), neperlivé alebo perlivé vody (minerálne alebo stolové); ovocné alebo zeleninové šťavy, ovocné alebo zeleninové nápoje; limonády, sódočka, zázvorové pivo, sorbety (nápoje); prípravky pre výrobu nápojov, sirupy pre nápoje, ovocné alebo zeleninové výťažky bez alkoholu; nealkoholické nápoje obsahujúce malé množstvo mliečnych výrobkov, nealkoholické nápoje obsahujúcich malé množstvo kyslých mliečnych výrobkov; nápoje pozostávajúce prevažne z kyslých mliečnych výrobkov).

Tovary zverejneného označenia, ktoré boli napadnuté „*bielkoviny na kulinárske účely; konzervované, sušené a tepelne spracované ovocie a zelenina; rôsolý; džemy; marmelády; ovocné zaváraniny; ovocné pretlaky; mlieko a mliečne výrobky; jedlá želatína*“, prihlasované v triede 29 možno považovať bez nutnosti ich podrobného porovnávania za zhodné, resp. podobné s tovarmi „*mäso, ryby, hydina, zverina; sušené, konzervované a/alebo varené ovocie a zelenina, kompóty, džemy, ovocné pyrė, želė; mlieko; mliečne výrobky*“ zapísanými pre staršiu ochrannú známku v rovnakej triede, pretože majú zhodnú, resp. podobnú povahu, účel a uspokojujú rovnaké potreby zákazníkov.

Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 2238-2013)

Staršia ochranná známka (MOZ 725041)



ACTIVIA

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známok 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.

Z vizuálneho hľadiska ide o porovnanie kombinovaného zverejneného označenia so staršou slovnou ochrannou známkou „ACTIVIA“. Zverejnené označenie je tvorené slovným prvkom „Activita“, ktoré je napísané mierne upraveným typom písma čiernej farby a obrazovým prvkom rovnakej veľkosti ako prvé písmeno slovného prvku, pred ktorým je umiestnený. K obrazovému prvku v tvare srdca tiež čiernej farby, vo vnútri ktorého sú umiestnené grafické prvky imitujúce postavu v pohybe je potrebné uviesť, že tento nie je možné považovať za dominantný vzhľadom na veľkosť slovného prvku, ako aj jeho jednoduchú grafickú úpravu, pričom táto len dopĺňa, resp. opisuje samotný význam slovného prvku. Zároveň je možné predpokladať, že priemerný spotrebiteľ bude zverejnené označenie vnímať hlavne prostredníctvom slovného prvku aj v súlade s tým, že pri kombinovaných označeniach sa spotrebiteľ aj pri vizuálnom vneme väčšinou orientuje na slovné prvky, prostredníctvom ktorých môže spätne na označenie odkázať. Prítomnosť grafického prvku vo zverejnenom označení dominanciu slovného prvku teda nijako nenarušuje. Z porovnania staršej slovnej ochrannej známky tvorenej jediným slovom „ACTIVIA“ a slovného prvku zverejneného označenia „Activita“ je zrejme, že celá staršia ochranná známka je obsiahnutá v slovnom prvku zverejneného označenia, ktoré má navyše len jedno písmeno „t“, a to v poslednej slabike slova, teda porovnávané slovné prvky majú sedem písmen zhodných a uvedených v rovnakom poradí („Activi-a“). Na základe uvedeného možno vzhľadom na obsiahnuté výrazné slovné prvky „ACTIVIA“ vs. „Activita“ aj napriek prítomnosti obrazového prvku a grafickej úprave slovného prvku zverejneného označenia

konštatovať, že porovnávané označenia budú z pohľadu priemerného spotrebiteľa z vizuálneho hľadiska čiastočne podobné.

Z fonetického hľadiska spotrebiteľ v prípade kombinovaných označení má snahu ďalej sa o označení zmieňovať len reprodukciu obsiahnutého slovného prvku, pokiaľ je tento dostatočne výrazný a dokáže ho identifikovať, a preto je dôvodné predpokladať reprodukciu zverejneného označenia ako „ak-ti-vi-ta“. Staršia ochranná známka bude pravdepodobne väčšinou spotrebiteľskej verejnosti interpretovaná ako „ak-ti-vi-ja“, teda tiež pomocou štyroch slabík ako aj pri zverejnenom označení. Z uvedeného vyplýva, že pri zvukovej realizácii označení na začiatku zaznejú tri zhodné slabiky a na konci zhodná samohláska „a“, pričom rozdielna hláska v poslednej slabike neovplyvní celkovo podobný zvukový vnem výrazným spôsobom, keďže fonetika úvodnej časti označení, na ktorú sústreďuje spotrebiteľ najväčšiu pozornosť je zhodná jednak samotným sledom hlások, ale aj intonáciou a rytmom uvedených slabík. Vzhľadom na uvedené nie je možné uprieť vysoký stupeň podobnosti porovnávaných označení z fonetického hľadiska.

Zo sémantického hľadiska je pri vnímaní označení spotrebiteľom dôležité, či prvky tvoriace porovnávané označenia majú konkrétny význam, ktorý by pomohol spotrebiteľovi pri orientácii na trhu a identifikácii nimi označovaných tovarov alebo služieb. V prípade zverejneného označenia je dôvodné predpokladať, že spotrebiteľia budú vnímať slovný prvok „activita“ ako „aktivita“, teda vo význame intenzívna činnosť, agilita, činorodosť a živosť, čo je umocnené aj prítomnosťou obrazového prvku srdca a imitácie postavy v pohybe reprezentujúcej zdravý, aktívny životný štýl. Staršiu ochrannú známku bude pravdepodobne väčšina spotrebiteľskej verejnosti vnímať s rovnakým významom vzhľadom na prítomnosť zhodnej úvodnej časti slova „activ“, ako to zdôvodnil aj prihlasovateľ, ktorý prvú časť slovných prvkov „activ“ v spojení s druhou časťou porovnávaných označení („vita“ vs. „via“) vníma zhodne ako „aktívna/y“ cesta, resp. spôsob života. S ohľadom na to, že porovnávané označenia navodzujú u spotrebiteľa rovnakú významovú súvislosť s aktívnym životným štýlom, ktorý je spojený s činnosťou a vyváženou stravou, je dôvodné predmetné označenia považovať za podobné zo sémantického hľadiska.

Celkové zhodnotenie - pravdepodobnosť zámény

Pre naplnenie skutkovej podstaty § 7 písm. a) citovaného zákona je potrebné súčasné splnenie podmienky zhodnosti alebo podobnosti zverejneného označenia so staršou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa zverejnené označenie a staršia ochranná známka vzťahujú, ak z tohto dôvodu existuje pravdepodobnosť zámény na strane verejnosti; pričom za pravdepodobnosť zámény sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

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. Okrem toho, čím vyšší stupeň rozlišovacej spôsobilosti má staršia ochranná známka, tým väčšia je pravdepodobnosť zámény. 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 relevantnej spotrebiteľskej verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov široká spotrebiteľská verejnosť, resp. časť spotrebiteľskej verejnosti dbajúcej o zdravý životný štýl s priemerným stupňom pozornosti pri ich výbere.

Pri celkovom zhodnotení pravdepodobnosti zámény je potrebné vychádzať z porovnania označení ako celkov, kedy sa priemerný spotrebiteľ nevenuje skúmaniu jeho rôznych detailov a má len zriedka možnosť vykonať priame porovnanie rozličných označení, ale musí sa spoliehať na ich nedokonalý obraz, ktorý si

uchoval v pamäti. Ako vyplýva z hodnotenia jednotlivých hľadísk, porovnávané označenia boli vyhodnotené ako čiastočne vizuálne podobné, sémanticky podobné a zároveň bola konštatovaná vysoká fonetická podobnosť zverejneného označenia so staršou ochrannou známkou. Zároveň boli všetky tovary zverejneného označenia v triede 29, ktorých sa týkali podané námietky, posúdené ako zhodné, resp. podobné so zapísanými tovarmi staršej ochrannej známky, čo v spojitosti s priemerným stupňom pozornosti širokej spotrebiteľskej verejnosti a s konštatovanou celkovo vyššou mierou podobnosti označení vedie k jednoznačnému záveru, že pre zverejnené označenie a staršiu ochrannú známku existuje reálne riziko pravdepodobnosti zámieny na trhu, a to aj z hľadiska ich vzájomnej asociácie, keďže pridanie písmena „t“ nemá určujúci vplyv na vzniknutý dojem a grafický prvok, ktorý bol posúdený ako opisný, môže spotrebiteľ vnímať ako nový variant staršej ochrannej známky namietateľa alebo ako označenie subjektu prepojeného s namietateľom.

Uplatnený námietkový dôvod - § 7 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach

Podľa § 7 písm. b) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom staršej ochrannej známky, ak je označenie zhodné alebo podobné so staršou ochrannou známkou, ktorá má na území Slovenskej republiky a v prípade ochrannej známky Spoločenstva na území Európskeho spoločenstva dobré meno, ak by použitie tohto označenia na tovaroch alebo službách, ktoré nie sú podobné tým, pre ktoré je staršia ochranná známka zapísaná, bez náležitého dôvodu neoprávnené ťažilo z rozlišovacej spôsobilosti alebo dobrého mena staršej ochrannej známky, alebo by bolo na ujmu rozlišovacej spôsobilosti staršej ochrannej známky alebo jej dobrému menu.

Namietateľ si v podaných námietkach uplatnil daný dôvod pre nasledujúce tovary a služby zverejneného označenia:

v triede 5 - „*potrava na farmaceutické účely; diétne potraviny; bielkovinová potrava na lekárske účely; diétne nápoje upravené na lekárske účely; diétne potraviny upravené na lekárske účely; diétne a nutričné prípravky na lekárske účely a liečivá; proteínové koncentráty ako výživové prídavky k potravinám na lekárske účely; potravinové doplnky obohatené vitamínmi alebo minerálmi, alebo stopovými prvkami na lekárske účely; proteínové výživové doplnky; kazeínové výživové doplnky*“;

v triede 35 - „*maloobchodná a veľkoobchodná činnosť s doplnkami stravy, výživovými látkami, liečivami, farmaceutickými prípravkami, nápojmi, výživovými doplnkami, energetickými nápojmi a posilňujúcimi prípravkami, s potravinami; zhromažďovanie rozličných výrobkov pre tretie osoby (okrem dopravy) s cieľom umožniť zákazníkom, aby si mohli tieto výrobky pohodlne prehliadať a nakupovať, a to prostredníctvom maloobchodných predajní, veľkoobchodných predajní, prostredníctvom katalógového predaja alebo elektronickými prostriedkami, prostredníctvom webových stránok alebo prostredníctvom telenákupu; reklama a propagácia výživových doplnkov, liečiv, zdravej stravy, posilňujúcich prípravkov a energetických nápojov; odborné obchodné alebo podnikateľské poradenstvo, predovšetkým obchodné alebo podnikateľské poradenstvo v oblasti výživových doplnkov, v zdravotníctve a farmácii*“.

Na naplnenie skutkovej podstaty ustanovenia § 7 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach je potrebné splnenie nasledujúcich podmienok:

- označenia musia byť zhodné alebo podobné
- musí byť preukázané dobré meno starších ochranných známk na území Slovenskej republiky, ktorého nadobudnutie predchádzalo dňu podania prihlášky zverejneného označenia
- použitie zverejneného označenia môže priniesť jeho prihlasovateľovi neoprávnenú výhodu využívaním rozlišovacej spôsobilosti alebo dobrého mena starších ochranných známk, či spôsobiť im ujmu.

Uvedené podmienky musia byť splnené kumulatívne.

Dobré meno staršej ochrannej známky

Dobré meno staršej ochrannej známky sa viaže na hodnotenie danej ochrannej známky verejnosťou, je vyjadrením vzťahu spotrebiteľskej verejnosti k tejto ochrannej známke. Posúdenie dobrého mena predpokladá kvantitatívne posúdenie miery, v akej je ochranná známka známa relevantnej verejnosti, pričom požadovaný stupeň známosti je potrebné považovať za splnený, ak je ochranná známka známa podstatnej časti relevantnej verejnosti. Za účelom posúdenia stupňa známosti ochrannej známky je potrebné vziať do úvahy všetky relevantné skutočnosti, najmä podiel ochrannej známky na trhu, intenzitu, geografický rozsah

a dobu jej používania, ako aj výšku investícií vynaložených podnikom na propagáciu ochrannej známky. Ako dôkazy môžu slúžiť predovšetkým údaje o výške predaja výrobkov a služieb označených danou ochrannou známkou, ich podiel na relevantnom trhu, prieskumy verejnej mienky týkajúce sa známosti ochrannej známky medzi spotrebiteľmi, rozsah reklamných aktivít, ocenenie výrobkov a služieb v rôznych súťažiach atď.

Základnou podmienkou pre relevanciu dôkazov o dobrom mene staršej ochrannej známky je, aby sa vzťahovali k územiu Slovenskej republiky a zároveň, aby boli datované pred dátumom podania prihlášky zverejneného označenia alebo aby sa ich obsah týkal udalostí alebo skutočností pred týmto dátumom. V predmetnom konaní je relevantným obdobím obdobie do 29.11.2013.

Namietateľ na preukázanie dobrého mena jeho staršej ochrannej známky predložil miestoprísažné vyhlásenie vypracované právnu poradkyňou namietateľa v oblasti duševného vlastníctva DELPHINE DE CH. v dvoch vyhotoveniach, pričom prvé vyhotovenie je datované z 24.10.2013 a ako autor je uvedená Ms. DELPHINE DE CH., pričom chýba vlastnoručný podpis a druhé vyhotovenie je datované zo 4.12.2014, kde je podpísaný Mgr. Peter Kubovič, advokát a konateľ advokátskej kancelárie HKP Legal, s.r.o. zastupujúcej namietateľa. V predmetnom vyhlásení, ako uviedol namietateľ, je deklarovaná pretrvávajúca dôvera spotrebiteľov, ďalej je tu uvedený názorný prehľad histórie spoločnosti Danone a údaje o obratoch a výrobných objemoch výrobkov s označením „ACTIVIA“ s odkazmi na internetovú stránku www.activia.com. Z posledného odseku vyhlásenia je zrejmé, že bolo spracované so zámerom jeho použitia ako dôkazu v konaniach na ochranu práv vyplývajúcich z existencie ochranných známk „ACTIVIA“, preto bolo predmetné vyhlásenie hodnotené ako listinný dôkaz v súlade so zásadami hodnotenia dôkazov pri rešpektovaní princípov platných v sporovom konaní.

K argumentu namietateľa, že označenie „ACTIVIA“ bolo uznané za všeobecne známe rôznymi úradmi, pričom konkrétne citoval rozhodnutie z 31.10.2012 vydaného príslušným úradom Kolumbijskej republiky pre oblasť registrácie ochranných známk, v ktorom bolo vyhovené námietkam spoločnosti Danone proti zápisu označenia „ACTI-BIO“ do registra z dôvodu preukázania všeobecnej známosti označenia „ACTIVIA“ a pravdepodobnosti zámeny, je potrebné uviesť, že citované rozhodnutia nie sú dôkazmi o rozsahu a intenzite alebo o spôsobe používania ochranných známk namietateľa vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti na území Slovenskej republiky, a preto nie sú relevantnými dôkazmi na preukázanie dobrého mena ochranných známk namietateľa a nie sú ani pre úrad záväzné.

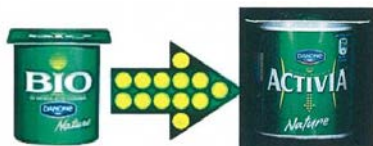
Z vyhlásenia vyplýva, že namietateľ – Danone – je jednou z popredných spoločností na svete, pôsobiacou prostredníctvom 160 dcérskych spoločností s viac ako 100 000 zamestnancami na piatich kontinentoch vo viac ako 120 krajinách a interkontinentálny úspech odzrkadľuje fakt, že 53 % z obratu predaja 2,5 bilióna Eur v roku 2009 bolo pripísaných predaju v častiach sveta mimo západnej Európy.

Podľa vyhlásenia spoločnosť Danone investuje aj do intenzívneho výskumu a vývoja, pričom spolupracuje s významnými partnermi z oblasti vedy, ako je Pasteurov inštitút, Univerzita Washington, Univerzita Wageningen v Holandsku a Lawson Inštitút v Kanade a spoločnosť Danone založila 18 neziskových organizácií „Danone Institutes“ po celom svete s cieľom pomôcť verejnosti pochopiť spojitosť medzi diétou, výživou a zdravím.

Z vyhlásenia ďalej vyplýva, že spoločnosť Danone je majiteľom a používateľom množstva silných a originálnych označení, pod ktorými predáva svoje výrobky, a ktorými sú napr. „Danone“ („Dannon“ v USA) pre čerstvé mliečne výrobky, „ACTIVIA“ pre fermentované mliečne výrobky s priaznivým účinkom na tráviaci systém; „ACTIMEL“ pre fermentované mliečne výrobky na posilnenie imunity; „DANONINO“ pre mliečne produkty určené pre deti na posilnenie kostí a „EVIAN“ a „VOLVIC“ pre vody.

Vo vyhlásení je ďalej uvedené, že najúspešnejším označením, ktoré spoločnosť Danone vytvorila je „ACTIVIA“, čo vyplýva aj z tržby 9,7 biliónov Eur v roku 2010 za mliečne produkty, čo predstavuje 57% z konsolidovaných tržieb v roku 2010.

Z vyhlásenia je ďalej zrejmé, že spoločnosť Danone uviedla na trh svoje výrobky v roku 1989 s označením „BIO“, ktorý bol následne nahradený v roku 2000 označením „ACTIVIA“, ako bolo znázornené na priloženom obrázku



Od uvedeného obdobia spoločnosť Danone používa jedinečný obal s osobitým pozadím tmavo-zelenej farby obsahujúci kombináciu zelenej, žltej a bielej farby s líniami štylizovaného torza so šípkou tvorenou bodkami žltej farby smerujúcej nadol, ktorý je v priebehu rokov výhradne spojený s produktmi „ACTIVIA“, pričom všetky vymenované prvky sa vzťahujú k produktom s označením „ACTIVIA“. Vo vyhlásení boli znázornené príklady produktov s označením „ACTIVIA“ z rôznych štátov, ako napr. Thailand, Indonézia, Saudská Arábia, Francúzsko, Mexiko a Brazília.



Vo vyhlásení je ďalej uvedené, že vytvorením uvedeného obalu spoločnosť Danone poverila špecializované agentúry SHINING a TEAM CREATIT, pričom ochranná známka spoločnosti Danone bola zavedená ako interkontinentálne označenie pre mliečne výrobky, hlavne jogurty v triede 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Produkty s označením „ACTIVIA“ sú predávané a dostupné v 80 krajinách s obrátom takmer 3 miliardy Eur, čo predstavuje polovicu z celkovej výroby spoločnosti Danone v roku 2010, pričom 9,7 miliónov kusov výrobkov s označením „ACTIVIA“ je predaných za rok, čo predstavuje 310 kusov za sekundu.

Z vyhlásenia a z internetovej stránky <http://www.activia.com/> je zrejmé, že výrobky s označením „ACTIVIA“ sú ponúkané na všetkých piatich kontinentoch vrátane Slovenskej republiky prostredníctvom siete mnohých dcérskych spoločností, franšíz, maloobchodných reťazcov, ako aj tradičných odbytových možností a nezávislých supermarketov.

Spoločnosť Danone, ako je uvedené vo vyhlásení, investovala enormné množstvo úsilia a finančných prostriedkov na propagáciu produktov Activia prostredníctvom všetkých dostupných médií zahŕňajúcich tlač, televíziu a reklamné zásielky, pričom v roku 2010 investície do reklamy predstavovali 300 miliónov eur so zameraním sa na propagáciu uvedených produktov v televízii.

Vo vyhlásení je ďalej uvedené, že spoločnosť Danone propaguje svoje produkty aj prostredníctvom internetovej stránky www.activia.com a množstvom ďalších internetových stránok pre konkrétne krajiny uvedené v Prílohe 3, ktorá však nebola súčasťou podania, pričom uvedené stránky majú vzhľad zhodný so základnými znakmi obalov pre výrobky s označením „ACTIVIA“.

Z predloženého vyhlásenia ďalej vyplýva, že namietateľ zaznamenal v roku 2008 obrát z predaja 2,297 mil. eur. V nasledujúcich rokoch bol dosiahnutý nasledovný obrát: 2,584 mil. eur v roku 2009; 2,888 mil. eur v roku 2010 a 3,714 mil. eur v roku 2011, čo by malo byť zrejmé aj z výročných správ pre uvedené roky, ktoré sú súčasťou Prílohy 4, ktorá rovnako nebola súčasťou podania.

Z prieskumu nezávislej agentúry vykonávajúcej prieskum spotrebiteľského trhu Euromonitor International Limited, ktorá predstavuje poprednú inštitúciu, uskutočneného od februára do augusta 2010, ako bolo uvedené vo vyhlásení, vyplýva, že ACTIVIA je celosvetovo najrozšírenejším označením pre jogurty, pričom produkty spoločnosti Danone s označením „ACTIVIA“ majú 10 percentný podiel na svetovom trhu v kategórii čerstvých mliečnych výrobkov.

Vo vyhlásení je ďalej uvedené, že z prieskumov spoločnosti TNS uskutočnených v rokoch 2008 a 2010 vyplýva globálne povedomie o produktoch spoločnosti Danone s označením „ACTIVIA“ dosahujúce 90 %, s priemernou ročnou 40 % penetráciou ku konzumentom a rovnako z prieskumov celosvetových trhov

uskutočnených v júli 2012 spoločnosťou Nielsen vyplýva, že ACTIVIA je označením „No. 1“ pre čerstvé mliečne produkty na celosvetovom trhu.

Vo vyjadrení je ďalej uvedené, že namietateľ, teda spoločnosť Danone, je majiteľom viacerých ochranných známkov v rôznych krajinách sveta, v ktorých zelené pozadie a/alebo ďalšie prvky predstavujú príznačnú časť pre tovary s označením „ACTIVIA“ buď jednotlivito alebo v ich vzájomnom spojení v triedach 29, 30 a 32 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Čo sa týka preukázania vynaloženia prostriedkov do reklamy a propagácie výrobkov s označením „ACTIVIA“, údaje uvedené vo vyhlásení sa týkajú relevantného obdobia, avšak bez uvedenia konkrétnych odkazov, resp. dôkazov svedčiacich o daných aktivitách aj na území Slovenskej republiky, a preto je to možné vyhodnotiť len ako podporný prostriedok na preukázanie dobrého mena staršej ochrannej známky, hoci z internetovej stránky www.activia.sk je zrejmé, že namietateľ organizuje množstvo súťaží aj na Slovensku.

K rovnakému konštatovaniu je možné dospieť aj po zhodnotení skutočností súvisiacich s výsledkami prieskumov uvedených v predmetnom vyhlásení vzhľadom na to, že sa tu nenachádza zmienka o prieskume vykonanom priamo na území Slovenska.

Po zhodnotení jedného dôkazného prostriedku predloženého namietateľom, miestoprísazného vyhlásenia, možno usudzovať, že namietateľ v relevantnom období predával a ponúkal na trhu v Európe aj mimo Európy fermentované mliečne produkty s označením „ACTIVIA“. Čo sa týka predaja a reklamy, popri prípade aktivít na území Slovenskej republiky, tieto namietateľ spomenul vo svojom vyjadrení len odkazom na internetovú stránku www.danone.sk bez doloženia akéhokoľvek ďalšieho dôkazu, ktorý by bol časovo aj územne relevantný na preukázanie dobrého mena vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky. Rovnako skutočností uvedené vo vyhlásení neboli doložené konkrétnymi dôkazmi, ako napr. výročnými správami, výsledkami prieskumov uvedených inštitúcií, faktúrami dokladajúcimi objem predaja tovarov označovaných ochrannou známkou ACTIVIA, resp. faktúrami za reklamu alebo reklamné materiály vo vzťahu k Slovenskej republike. Väčšinu z nich je síce možné na internetových stránkach namietateľa vyhľadať (výročné správy, výsledky prieskumov, publikácie), avšak v súlade s § 52 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, podľa ktorého je účastník konania povinný navrhnúť a predložiť dôkazy na preukázanie svojich tvrdení a v súlade s § 52 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, podľa ktorého úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkom predložené, úrad ako správny orgán nemá oprávnenie ani povinnosť zisťovať skutočnosti uvádzané v odôvodnení a kópii vyhlásenia poradkyne namietateľa podpísanej zástupcom namietateľa, a preto uvedený doklad je potrebné vyhodnotiť ako nedostatočný na naplnenie podmienky preukázania dobrého mena vo vzťahu k námietkovému dôvodu podľa ustanovenia § 7 písm. b) zákona o ochranných známkach, a preto nie je možné len na jeho základe bez doloženia akýchkoľvek dôkazov medzinárodnej ochrannej známke č. 725041 uznať dobré meno na území Slovenskej republiky.

Ďalej je k uvedenému potrebné uviesť, že v súlade s § 30 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach po zverejnení prihlášky vo vestníku môže namietateľ v lehote troch mesiacov od tohto zverejnenia podať námietky, ktoré musia byť odôvodnené a doložené dôkazmi, pričom na rozšírenie a na dôkazy predložené po uplynutí tejto lehoty sa neprihliada, preto ani prípadné doloženie príloh citovaných vo vyhlásení by nebolo prípustné, a to vzhľadom na podanie námietok v posledný deň trojmesačnej lehoty (4.12.2014) plynúcej od zverejnenia prihlášky ochrannej známky „Activita“, číslo spisu POZ 2238-2013, vo Vestníku úradu (4.9.2014).

Z uvedených skutočností je teda zrejmé, že namietateľ neunesol dôkazné bremeno a nepodarilo sa mu právne relevantným a presvedčivým spôsobom preukázať, že staršia ochranná známka je ochrannou známkou s dobrým menom v zmysle § 7 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, čím nesplnil jednu z kumulatívnych zákonných podmienok, obsiahnutých v citovanom ustanovení. Preto podmienka, či by použitie zverejneného označenia bez náležitého dôvodu neoprávnene ťažilo z rozlišovacej spôsobilosti alebo dobrého mena staršej ochrannej známky, alebo by bolo na ujmu rozlišovacej spôsobilosti staršej ochrannej známky alebo jej dobrému menu, nebola posudzovaná, pretože by nemala vplyv na konečné rozhodnutie.

Vzhľadom na všetky posudzované skutočnosti možno konštatovať naplnenie podmienok podľa námietkového dôvodu § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach pre všetky tovary

v triede 29, vzhľadom na ktoré bol uplatnený daný námietkový dôvod, a preto bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej 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.

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

Caliaplus, s.r.o.
Mgr. Ján Kleban
Československých letcov 53A
080 06 Eubotice

HKP Legal, s.r.o.
advokátska kancelária
Sasinkova 6
811 08 Bratislava