



Banská Bystrica 16. 3. 2016  
POZ 467-2015/Z-100-2016

## ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 467-2015 s názvom „KRÁSNA A MÚDRA výživový doplnok” z 12.3.2015 prihlasovateľa FANCY PHARMACY, a.s., Bôrická cesta 107, 010 01 Žilina,

### 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 POZ 467-2015 bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 28.8.2015 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 je výlučne slovné označenie „KRÁSNA A MÚDRA výživový doplnok“, ktoré je prihlásené pre tovary a služby v triedach 5 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej tiež ako „prihlasované označenie“ alebo „predmetné označenie“).

**Správou Úradu priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) z 28.8.2015** bolo prihlasovateľovi oznámené, že predmetné označenie je označením bez rozlišovacej spôsobilosti, pretože sa jedná v súvislosti s prihlasovanými tovarmi v triede 5, ktoré možno vo všeobecnosti charakterizovať ako „výživové doplnky, ich zložky a súčasti“, o označenie opisné. Prihlasované označenie ako celok poskytuje potenciálnym zákazníkom len jednoduchú a priamu informáciu o druhu, účele, vlastnostiach a zameraní prihlasovaných tovarov, t.j. že ide o výživové doplnky, ktoré svojimi účinkami pozitívne pôsobia na fyzický vzhľad, ako aj fyzický výkon, mozgovú aktivitu, alebo pamäťové schopnosti spotrebiteľov. S vyššie uvedenými tovarmi taktiež priamo súvisia prihlasované služby obchodovania s tovarmi, reklamno-propagačné služby, marketingové služby a služby obchodného poradenstva prihlasované v triede 35, a preto prihlasované označenie nemá rozlišovaciu spôsobilosť ani vo vzťahu ku všetkým prihlasovaným službám.

Uvedené vyplýva z významu slov tvoriacich označenie, konkrétne prídavné meno „krásna“ má význam „veľmi pekná, fyzicky veľmi príťažlivá“, prídavné meno „múdra“ má význam „majúca veľké rozumové schopnosti, majúca bohaté vedomosti, znalosti, skúsenosti, bystrá, rozumná, dobre a rýchlo vnímajúca, reagujúca“ (In: SLEX99, ver. 1.05.00-32) a druhové pomenovanie „výživový doplnok“ označuje „potraviny na doplnenie prirodzenej stravy, ktoré sú koncentrovanými zdrojmi živín, ako sú vitamíny a minerálne látky alebo iné látky s výživovým alebo fyziologickým účinkom, jednotlivito alebo v kombinácii“ (In: Výnos Ministerstva pôdohospodárstva SR a Ministerstva zdravotníctva SR č. 16826/2007-OL, ktorým sa vydáva

hlava Potravinového kódexu SR upravujúca požiadavky na potraviny na osobitné výživové účely a na výživové doplnky).

**Prihlasovateľ vo svojej odpovedi, ktorá bola úradu doručená dňa 9.11.2015,** za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach predložil nasledovné doklady:

- 1) Desť fotografií na ktorých sa nachádzajú reklamné tabule s predmetným označením spolu s ďalšími slovnými a obrazovými prvkami. Na uvedených dokladoch sa nachádza informácia o lokalite umiestnenia predmetných tabúl (dve umiestnenia v Bratislave; jedno umiestnenie v Prievidzi a sedem umiestnení v Žiline). Uvedené doklady nie sú datované.
- 2) Kópia inzertného článku s názvom „V ŽIVOTNEJ FORME S KRÁSNA A MÚDRA“ uverejneného v dvojmesačníku Grand magazine z obdobia jún-august 2015.
- 3) Článok s názvom „Dostaň sa do životnej formy s krásna a múdra“ zo dňa 17.8.2015 uverejnený na stránke [www.vkocke.sk](http://www.vkocke.sk).
- 4) Kópie inzertných článkov s názvom „KRÁSNA A MÚDRA“ a „Starajte sa v lete o svoje ženské zbrane“ uverejnených v mesačníku Moje zdravie z obdobia júl-august 2015.
- 5) Článok s názvom „Krásna a múdra? Žiaden mýtus!“ zo dňa 9.6.2015 uverejnený na stránke [www.smetrendy.sk](http://www.smetrendy.sk).
- 6) Článok s názvom „Zažiarťe s Krásna a múdra“ zo dňa 9.6.2015 uverejnený na stránke <https://www.facebook.com/casopismaminka>.
- 7) Kópia inzertného článku s názvom „Elixír z lona prírody Krásna a múdra“ uverejneného v mesačníku Magická žena z obdobia jún 2015.
- 8) Kópia inzertného článku s názvom „Ako sa dostať do formy“ uverejneného v dvojmesačníku Harmónia z obdobia jún 2015.
- 9) Kópia inzertného článku z rubriky „Novinky domácnosť“ v časopise Relax z obdobia apríl 2015.
- 10) Kópia inzertného článku s názvom „V životnej forme s doplnkom Krásna a múdra“ uverejneného v mesačníku Diéta z obdobia jún 2015.
- 11) Kópia inzertného článku s názvom „Dostaňte sa do životnej formy! Elixír z lona prírody Krásna a múdra“, bez uvedenia názvu časopisu a dňa uverejnenia.
- 12) Článok s názvom „Dostaňte sa do životnej formy s unikátnym doplnok stravy Krásna a múdra!“ zo dňa 26.5.2015 uverejnený na stránke [www.modernysvet.sk](http://www.modernysvet.sk).
- 13) Kópia inzertných článkov s názvom „Krásna a múdra? Žiaden mýtus“ a „Krásna a múdra“ uverejnených v mesačníku Zdravie, Šarmantná žena z obdobia máj 2015.
- 14) Kópia výpisu z internetovej stránky [www.krasnaamudra.sk](http://www.krasnaamudra.sk) datovaná na 6.11.2015, kde v sekcii „Napísali o nás“ sa nachádzajú články s informáciami o výživovom doplnku Krásna a múdra spolu s vyobrazením balenia výrobku, na ktorom sa nachádza predmetné označenie spolu s ďalšími slovnými a obrazovými prvkami. Všetky uvedené články sú datované do obdobia po podaní predmetnej prihlášky, resp. z nich nie je možné zistiť dátum ich zverejnenia.
- 15) Kópia výpisu z internetovej stránky [www.fancypharmacy.com](http://www.fancypharmacy.com) datovaná na 6.11.2015, na ktorej sú v sekcii „Produkty“ ponúkané 3 výrobky prihlasovateľa označené prihlasovaným označením.
- 16) Dve nedatované kópie výpisov z internetovej stránky [www.adcc.sk](http://www.adcc.sk), na ktorej sa nachádzajú informácie o výživovom doplnku s názvom KRÁSNA A MÚDRA cps 1x30 ks, týkajúce sa jeho zloženia, určenia, spôsobu použitia, atď.
- 17) Kópia faktúry č. 11140327 (s dátumom vystavenia 19.3.2014) vystavenej spoločnosťou IRISOFT, s.r.o., Trenčín, pre spoločnosť prihlasovateľa za prenájom funkcionality redakčného systému a za subdoménu [gadeapharmacy-com.flox.sk](http://gadeapharmacy-com.flox.sk) za obdobie 15.3.2014 - 16.3.2014. Uvedený doklad neobsahuje prihlasované označenie.
- 18) Fotografia, na ktorej sa nachádza reklamný plagát s informáciami o výživovom doplnku Krásna a múdra spolu s vyobrazením balenia výrobku, na ktorom sa nachádza predmetné označenie spolu s ďalšími slovnými a obrazovými prvkami. Uvedený doklad nie je datovaný.
- 19) Kópia výpisu z internetovej stránky [www.facebook.com/krasnaamudra/?fref=ts](http://www.facebook.com/krasnaamudra/?fref=ts), bez uvedenia dátumu, obsahujúca vyobrazenie balenia výrobku, na ktorom sa nachádza predmetné označenie spolu s ďalšími slovnými a obrazovými prvkami.
- 20) Kópia výpisu z internetovej stránky [www.modrykonik.sk/forum/na-zmazanie/tabletky-krasna-a-mudra/](http://www.modrykonik.sk/forum/na-zmazanie/tabletky-krasna-a-mudra/), na ktorých sa nachádza prepis diskusie na tému „Tabletky Krásna a Múdra“ s dátumom diskusie 19.8.2015.
- 21) Kópia výpisu z internetovej stránky [www.zdravie.sk/forum/2173098...](http://www.zdravie.sk/forum/2173098...) na ktorej sa nachádza prepis diskusie o nových tabletkách s názvom „Krásna a múdra“ s dátumom diskusie 18.5.2015 a 21.5.2015.

22) Kópia z internetového článku s názvom „Ženy, Krásna a múdra je šuvix. Týchto 5 rád vám pomôže k dokonalosti“ uverejnený na stránke <https://dennik.sk/blog/krasna-a-mudra-je-suvix> s dátumom uverejnenia 28.8.2015.

23) CD nosič, ktorý obsahuje dva reklamné spoty.

Prihlasovateľ ďalej podotkol, že produkt označený predmetným označením získal medzi spotrebiteľmi rozlišovaciu spôsobilosť, keďže sa bez jeho zásahu o produkte „KRÁSNA A MÚDRA výživový doplnok“ diskutuje na sociálnych sieťach, blogoch a v diskusiách k článkom. S odvolaním sa na predložené doklady prihlasovateľ požiadal úrad o opätovné prehodnotenie a posúdenie zápisnej spôsobilosti predmetnej prihlášky ochrannej známky.

**Úrad opätovne preskúmal predmetné označenie** z hľadiska splnenia zápisných podmienok v zmysle § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach, a to s prihliadnutím na vyjadrenie prihlasovateľa a ním predložené doklady, a opätovne musí konštatovať, že predmetné označenie nespĺňa podmienky na zápis podľa § 5 ods. 1 písm. b/ a c/ zákona o ochranných známkach. Úrad odôvodňuje toto svoje tvrdenie nasledovne.

Všeobecný záujem vyjadrený v § 5 ods. 1 písm. b/ zákona o ochranných známkach sleduje potrebu na jednej strane neobmedziť neprímerane dostupnosť označenia, ktorého zápis sa žiada, ostatným hospodárskym subjektom, ktoré ponúkajú výrobky alebo služby porovnateľné s tými, ktorých zápis sa žiada, ako aj na druhej strane zaručiť spotrebiteľovi alebo konečnému používateľovi identifikáciu pôvodu výrobkov a služieb uvedených v prihláške ochrannej známky, čo mu umožní bez prípadnej zámény rozlišovať tieto výrobky a služby od tých, ktoré majú iný pôvod. Takáto záruka tvorí totiž základnú funkciu ochrannej známky. Pokiaľ ide o verejný záujem zakotvený v § 5 ods. 1 písm. c/ zákona o ochranných známkach, tento požaduje, aby označenia alebo opisné údaje vlastností výrobkov alebo služieb, ktorých zápis sa žiada, mohli byť voľne používané všetkými. Toto ustanovenie teda bráni tomu, aby takéto označenia alebo údaje boli vyhradené jedinému subjektu z dôvodu ich zápisu ako ochrannej známky.

Aby teda prihlasované označenie spĺňalo podmienky zápisnej spôsobilosti podľa § 5 ods. 1 písm. b/ zákona o ochranných známkach, je nevyhnutné, aby bolo spôsobilé odlišiť tovary alebo služby jednej osoby od tovarov alebo služieb inej osoby. Pritom je potrebné, aby svojou formou a obsahom bolo do takej miery originálne, že jeho osobité znaky majú schopnosť individualizovať tovary a služby, ktoré majú byť ním označované. Danosť rozlišovacej spôsobilosti je teda podmienená najmä originalitou označenia v miere umožňujúcej individualizáciu výrobkov alebo služieb konkrétnej osoby šírených, resp. poskytovaných pod týmto označením – ide o tzv. triádu väzieb (označenie – tovary alebo služby – prihlasovateľ). S ohľadom na uvedené skutočnosti možno konštatovať, že označenie má rozlišovaciu spôsobilosť pre konkrétne tovary alebo služby, ak spotrebiteľ je alebo bude podľa neho schopný odlišiť tovary alebo služby pochádzajúce z určitého obchodného zdroja (tovary alebo služby jednej osoby od tovarov alebo služieb inej osoby). Rozlišovacia spôsobilosť však v zásade chýba napr. označeniam opisným, t.j. označeniam, ktoré len priamo opisujú alebo zobrazujú prihlasované tovary alebo služby podľa § 5 ods. 1 písm. c/ zákona o ochranných známkach.

V zmysle všeobecne platnej a uznávanej známkovoprávnej praxe označenie ako celok nemá rozlišovaciu spôsobilosť, ak vytvára dostatočne priamu a konkrétnu spojitosť s predmetnými tovarmi a službami, ktorá dotknutej verejnosti umožňuje okamžite a bez ďalšieho rozmýšľania vnímať opis predmetných tovarov a služieb alebo jednej z ich vlastností. V prípade predmetného označenia je táto spojitosť zrejmalá, pretože relevantná verejnosť, ktorá je v danom prípade tvorená priemernými spotrebiteľmi ako aj odbornou verejnosťou, bude takéto označenie komplexne a bez rozsiahlejšej analytickej úvahy vnímať ako jednoznačnú a priamu informáciu, že pod týmto označením budú poskytované rôzne výživové doplnky (tovary prihlasované v triede 5), ktoré svojimi účinkami pozitívne pôsobia na fyzický vzhľad, ako aj fyzický výkon, mozgovú aktivitu, alebo pamäťové schopnosti spotrebiteľov, čo v konečnom dôsledku vyplýva aj z dokladov prihlasovateľa (v opise k jeho produktom sa uvádza, že „...už štartovacie balenie Krásna a múdra revitalizuje váš organizmus, zvýrazní vaše poprsie, osvieži vzhľad a zlepší kognitívne a mentálne schopnosti..“). S vyššie uvedenými tovarmi taktiež priamo súvisia prihlasované služby v triede 35, ktoré možno hromadne označiť ako *služby obchodovania s tovarmi, reklamno-propagačné služby, marketingové služby a služby obchodného poradenstva*, ako aj ostatné súvisiace tovary, ktoré možno hromadne označiť ako *„diетeticke potraviny a látky prispôsobené na lekárske a zverolekárske účely, potrava pre dojčatá; farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky“* prihlasované v triede 5 medzinárodného triedníka tovarov a služieb.

Podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach dôvody zamietnutia uvádzané § 5 ods. 1 písm. b) až d) o ochranných známkach možno prekonať preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k tovarom a službám, pre ktoré je označenie prihlásené (§ 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach). V tejto súvislosti úrad považuje za potrebné zdôrazniť, že označenie môže rozlišovaciu spôsobilosť nadobudnúť len intenzívnym a dlhodobým používaním, vďaka ktorému relevantná verejnosť identifikuje tovary alebo služby označenia ako tovary alebo služby pochádzajúce od konkrétnej osoby a označenie nebude považovať za všeobecne používané. Uniesť dôkazné bremeno, t.j. označiť a predložiť potrebné dôkazy a uvedenými dôkazmi svoje tvrdenia preukázať (dokázať), musí v zmysle § 52 ods. 1 a 3 zákona o ochranných známkach prihlasovateľ. Pri posudzovaní, či prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov preukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia, vychádza úrad z okolností konkrétneho prípadu a do úvahy berie viaceré relevantné faktory – predovšetkým charakter označenia, intenzitu, čas, zemepisné rozšírenie a dobu jeho používania, podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, výšku investícií vynaložených na jeho propagáciu a pod. Nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti pritom posudzuje vo vzťahu k osobe prihlasovateľa a k prihlasovaným tovarom alebo službám, pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územný princíp, tzn. používanie prihlasovaného označenia na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky.

Vzhľadom na podmienku nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti označenia pre tovary a služby už pred podaním prihlášky obsahujúcej prihlasované označenie, možno za relevantné považovať len materiály, ktoré pochádzajú preukázateľne z obdobia predchádzajúceho dňu 12.3.2015. Z fotografií zobrazujúcich reklamné tabule a reklamný plagát (doklady č. 1/ a 18/) nie je možné reálne zistiť dátum vystavenia, a ani dĺžku vystavenia reklamných tabulí a plagátu, t.j. v akom časovom období mohla spotrebiteľská verejnosť prísť do kontaktu s vyššie uvedenými reklamnými tabuľami, resp. plagátom, v relevantnom období pred podaním prihlášky ochrannej známky. Z dokladu č.18/ navyše nie je možné reálne zistiť ani mesto, v ktorom bol predmetný reklamný plagát vystavený. Doklady č. 2/, 3/, 4/, 5/, 6/, 7/, 8/, 9/,10/, 11/, 12/, 13/, 14/, 15/, 16/, 19/, 20/, 21/, 22/ a 23, sú datované do obdobia po podaní predmetnej prihlášky, resp. nie sú datované, preto ich nie je možné považovať za doklady preukazujúce nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach. Predložený doklad č. 17/ (faktúra za služby súvisiace s doménou [gadeapharmacy-com.flox.sk](http://gadeapharmacy-com.flox.sk)) je síce datovaný pred podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky, avšak uvedený doklad neobsahuje prihlasované označenie. Navyše tento doklad nepreukazuje súvis s prihlasovanými tovarmi a službami, a preto z neho nevyplýva používanie prihlasovaného označenia v spojitosti s prihlasovanými tovarmi, či službami.

Po vyhodnotení vyššie uvedených dokladov jednotlivo ako aj v ich vzájomných súvislostiach, berúc do úvahy tiež argumenty prihlasovateľa, má úrad za to, že zápisné prekážky týkajúce sa nedostatku rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia neboli prihlasovateľom prekonané podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach. Doklady, ktoré neobsahujú prihlasované označenie, nie sú datované, resp. sú datované po podaní predmetnej prihlášky ochrannej známky nemožno akceptovať ako doklady preukazujúce nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti.

Vzhľadom na vyššie uvedené je úrad aj naďalej toho názoru, že výlučne slovné označenie „KRÁSNA A MÚDRA výživový doplnok“ nespĺňa podmienky podľa § 5 ods. 1 písm. b/ a c/ zákona o ochranných známkach, a preto nemôže byť zapísané do registra ochranných známkov.

#### 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 známkov a dizajnov

Doručit:  
FANCY PHARMACY, a.s.  
Bôrická cesta 107  
010 01 Žilina