



Banská Bystrica 16.5.2016
POZ 265-2015 /N-70-2016/Čech

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa BIOFARMA, société par actions simplifiée, 50, rue Carnot, 92284 Suresnes cedex, Francúzsko, zastúpeného v konaní spoločnosťou FAJNOR IP s.r.o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava (ďalej „namietateľ“) proti zápisu označenia „VIASKOR“ do registra ochranných známk, prihláseného 11.2.2015 prihlasovateľom in PHARM, spol. s r.o., Trnavská cesta 82/A, 821 01 Bratislava, Slovenská republika, zastúpeným v konaní patentovým zástupcom Ing. Kvetoslavom Bačíkom, ul. SNP 76/21, 018 51 Nová Dubnica (ďalej „prihlasovateľ“) pod číslom spisu POZ 265-2015 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 2.6.2015, 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 „VIASKOR“, číslo spisu POZ 265-2015, sa čiastočne zamieta pre všetky tovary v triede 5 a pre služby „maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom; maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom poskytované prostredníctvom internetu“ v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Proti zápisu slovného označenia „VIASKOR“ do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 265-2015 (ďalej aj „zverejnené označenie“), boli 2.9.2015 podané námietky v súlade s ustanovením § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach (ďalej „zákon o ochranných známkach“). Predmetné námietky smerovali proti všetkým prihlasovaným tovarom a službám v triedach 5 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Podanie námietok namietateľ odôvodnil tým, že je majiteľom staršej slovnej ochrannej známky EÚ „EUVASCOR“ č. 011587921 (ďalej aj „staršia ochranná známka“), na základe ktorej existuje pravdepodobnosť zámény so zverejneným označením na strane verejnosti.

Namietateľ sa ďalej v námietkach zaoberal porovnaním zverejneného označenia so staršou ochrannou známkou. Uviedol, že obe označenia sú slovné, tvorené jedným slovným prvkom s podobnou dĺžkou

tvorenou siedmimi resp. ôsmimi písmenami. Z vizuálneho hľadiska uviedol, že označenia sú do značnej miery podobné, pretože obsahujú 5 zhodných písmen v rovnakom poradí vrátane koncovky.

Fonetické hľadisko pri porovnaní zverejneného označenia a staršej ochrannej známky namietateľ uzavrel konštatovaním, že dominantnou časťou v staršej ochrannej známke je časť „-VASKOR“, pričom začiatočná slabika „EU-“ je menej zvučná, a tým menej intenzívne vnímaná. Zverejnené označenie kopíruje práve dominantnú časť a rozdiel medzi „VIASKOR“ a „VASKOR“ je minimálny.

Pri sémantickom hľadisku namietateľ uviedol, že obe označenia sú fantazijné, preto toto hľadisko nepomôže relevantnej verejnosti označenia rozlíšiť.

Namietateľ sa ďalej v námietkach zaoberal zhodnotením podobnosti tovarov a služieb zverejneného označenia a tovarov a služieb staršej ochrannej známky, pričom porovnanie uzavrel konštatovaním zhodnosti a podobnosti tovarov a služieb prihlasovaných pre triedy 5 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, identického okruhu spotrebiteľov ako aj predajných miest a distribučných kanálov.

V rámci celkového posúdenia existencie pravdepodobnosti zámeny namietateľ skonštatoval, že na základe vizuálnej aj fonetickej podobnosti ako aj zhodných a podobných tovarov a služieb a rovnaký okruh spotrebiteľov je zámena označení na strane verejnosti veľmi pravdepodobná.

Na základe uvedených skutočností namietateľ navrhol, aby úrad prihlášku zverejneného označenia zamietol v celom rozsahu, t. j. pre všetky prihlasované tovary a služby v triedach 5 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Listom úradu z 22.9.2015 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení doručenom úradu 18.11.2015 uviedol, že nesúhlasí s tvrdením namietateľa o vizuálnej a fonetickej podobnosti označení. Upozornil na to, že z vizuálneho hľadiska rozdielom na prvý pohľad upúta začiatok slova EUV-ASCOR voči VI-ASKOR. V prvom prípade je zostatok pomenovania napísaný s písmenom „C“ v druhom s písmenom „K“. Ďalej uviedol, že staršia ochranná známka má osem písmen, pričom tri z nich (E, U, C) sa vo zverejnenom označení nenachádzajú. Zverejnené označenie pozostáva zo siedmich písmen a dve z nich (I, K) sa nenachádzajú v staršej ochrannej známke.

Pri fonetickom hľadisku pripomína, že slovenčina má pri výslovnosti hlavný prízvuk na prvej slabike slova, a teda nesúhlasil s namietateľom, že slabika „EU“ bude pri výslovnosti menej zvučná a menej intenzívne vnímaná, ale ako uviedol, je dominantná a neobyčajne dôležitá. Spotrebiteľ preto musí v prípade potreby zreteľne požadovať Euvaskor ako aj Viaskor.

Zo sémantického hľadiska považuje obe označenia za fantazijné.

Ďalej odôvodnil rozhodnutia oboch strán pre zvolené označenia. Uviedol, že v USA bol v minulosti uvedený na trh farmaceutický výrobok na prevenciu a liečbu kardiovaskulárnych chorôb, Bepridil, pod obchodným názvom VASCOR. Ako generikum s rovnakým názvom vyrába okrem iných aj tuniská firma. Toto označenie je chránené od roku 2003 tuniskou ochrannou známkou. O týchto skutočnostiach prihlasovateľ poskytol dôkazy formou informácií z webových stránok. Ako ďalej uviedol, v súčasnosti je možné v databáze TMview nájsť 5 platných starších slovných ochranných známk „VASCOR“, národných aj z európskych štátov, pre tovary v triede 5 hlavne pre farmaceutické výrobky. Prihlásenie staršej ochrannej známky s týmto názvom by bolo podľa prihlasovateľa ťažko priechodné, a preto namietateľ zvolil názov EUVASCOR. Na väzbu s výrobkom VASCOR podľa prihlasovateľa poukazuje aj formulácia k nej prihlásených tovarov, kde ako prvé sú uvedené farmaceutické výrobky na prevenciu a/alebo liečenie kardiovaskulárnych chorôb. Je presvedčený, že slovo VASCOR je zložené slovo zo slova „vas“ – cieva a slova „cor“ – srdce, resp. slov „vasis“ a „cordis“. Podľa neho je na tomto spojení postavený aj názov EUVASCOR.

Ako dôkazy k uvedeným skutočnostiam prihlasovateľ predložil 12 príloh vo forme výpisov z internetových stránok, z registra ÚPV SR a vyobrazenie výrobku Viaskor.

Zverejnené označenie „VIASKOR“ podľa prihlasovateľa odráža skutočnosť, že výrobok obsahuje askorbát, teda pomenovanie je odvodené od kyseliny askorbovej, t. j. vitamínu C, ktorý je jeho jedinou zložkou. Je určený na infúzne vnútrožilové podanie a využíva sa v oblasti imunitného systému.

Z celkového porovnania označení prihlasovateľ odvodil, že vizuálne sú podobné v nízkej miere a je medzi nimi priemerný stupeň fonetickej podobnosti a sémantická rôznorodosť. Obe označenia síce obsahujú časť ASCOR resp. ASKOR, ktorá by mohla byť zdrojom podobnosti, ale označenia musia byť posudzované ako celok. Tieto faktory podľa prihlasovateľa nie sú postačujúce na konštatovanie pravdepodobnosti zámery pri zhodnosti tovarov. Keďže ide o farmaceutické výrobky, musí sa pri ich výbere postupovať neobyčajne opatrne a starostlivo, v opačnom prípade by mohli mať veľmi nepríjemné následky alebo by sa minuli účinkom. Podľa prihlasovateľa obe označenia môžu vedľa seba existovať rovnako dobre ako aspirín a acylpyrín, pretože každý zdravotník aj laik vníma vizuálny a fonetický rozdiel. K službám v triede 35 prihlasovateľ nepovažoval za potrebné sa vyjadriť.

Na základe týchto skutočností prihlasovateľ navrhol námietky zamietnuť.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

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

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

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

- a) ochranná známka zapísaná v registri ochranných známk úradu so skorším právom prednosti,
- b) medzinárodná ochranná známka s vyznačením Slovenskej republiky so skorším právom prednosti,
- c) ochranná známka Spoločenstva (*ochranná známka EÚ*) 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 „VIASKOR“, číslo spisu POZ 265-2015, proti ktorej námietky smerujú bola podaná 11.2.2015 prihlasovateľom in PHARM, spol. s r.o., Trnavská cesta 82/A, 821 01 Bratislava a zverejnená vo Vestníku úradu 2.6.2015 pre tovary a služby v triedach 5 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ BIOFARMA, société par actions simplifiée, 50, rue Carnot, 92284 Suresnes cedex, Francúzsko je majiteľom ochrannej známky EÚ „EUVASCOR“ č. 011587921 s právom prednosti od 9.10.2012, ktorá je zapísaná pre tovary v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

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

Ďalej je potrebné posúdiť podobnosť tovarov a služieb a samotných označení pre potreby posúdenia pravdepodobnosti zámery zverejneného označenia a ochranných známk namietateľa, a to z pohľadu priemerného spotrebiteľa uvedených tovarov a služieb.

Porovnanie tovarov a služieb

Zverejnené označenie je prihlasované pre tovary a služby:

v triede 5 – *„farmaceutické prípravky; stomatologické prípravky; zverolekárske prípravky; dezinfekčné prípravky; výživové doplnky; vitamínové prípravky; diétne potraviny na lekárske použitie; bylinkové čaje na lekárske použitie; výťažky z liečivých bylín na lekárske použitie; sirupy na farmaceutické použitie“*,

v triede 35 – „*sprostredkovanie obchodu s tovarom; kancelárie zaoberajúce sa dovozom alebo vývozom; maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom; maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom poskytované prostredníctvom internetu; obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; marketing; podpora predaja (pre tretie osoby); inzercia a reklama prostredníctvom všetkých druhov médií“.*

Staršia ochranná známka EÚ „EUVASCOR“ č. 011587921 je zapísaná pre tovary a služby:

v triede 5 – „*pharmaceutical preparations for the prevention and/or treatment of cardiovascular diseases; veterinary preparations, sanitary preparations for medical purposes, foodstuffs and dietetic substances for medical or veterinary purposes, all the aforesaid preparations being intended for the treatment and/or prevention of cardiovascular diseases; food for babies; plasters, materials for dressings; material for stopping teeth, dental wax; disinfectants; preparations for destroying vermin; fungicides, herbicides*” (farmaceutické produkty na prevenciu a/alebo liečbu kardiovaskulárnych chorôb; zverolekáorske prípravky, hygienické výrobky na lekárske použitie, potraviny a dietetické látky upravené na lekárske alebo veterinárne účely, všetky vyššie uvedené výrobky sú určené na liečbu a/alebo prevenciu kardiovaskulárnych chorôb; potrava pre dojčatá; náplasti, obväzový materiál; hmoty na plombovanie zubov a zubné vosky; dezinfekčné prostriedky; prípravky na ničenie hmyzu; fungicidy, herbicidy).

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb prihlasovaných pre zverejnené označenie a zapísaných tovarov a služieb pre staršie ochranné známky je potrebné zohľadniť všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vyznačuje vzťah medzi porovnávanými tovarmi a službami, predovšetkým ich povahu, určenie, účel použitia, ako aj ich konkurenčný alebo komplementárny vzťah. Zároveň je významné aj kritérium konečného spotrebiteľa, ktorému sú takto označené tovary a služby určené, teda to, ako porovnávané tovary alebo služby vnímajú koneční spotrebitelia. Číslo triedy jednotlivých tovarov, či služieb slúži len na potreby zatriedenia, prípadne vyjasnenia povahy tovarov a služieb, avšak nepredstavuje dôkaz o ich podobnosti, resp. rozdielnosti.

Všetky tovary zverejneného označenia prihlasované v triede 5 „*farmaceutické prípravky; stomatologické prípravky; zverolekáorske prípravky; dezinfekčné prípravky; výživové doplnky; vitamínové prípravky; diétna potravina na lekárske použitie; bylinkové čaje na lekárske použitie; výťažky z liečivých bylín na lekárske použitie; sirupy na farmaceutické použitie*“ sú aj bez podrobného posúdenia zhodné, resp. podobné s tovarmi zapísanými pre staršiu ochrannú známku v rovnakej triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb „*farmaceutické produkty na prevenciu a/alebo liečbu kardiovaskulárnych chorôb; hmoty na plombovanie zubov a zubné vosky; zverolekáorske prípravky na liečbu a/alebo prevenciu kardiovaskulárnych chorôb, dezinfekčné prostriedky, potraviny a dietetické látky upravené na lekárske alebo veterinárne účely na liečbu a/alebo prevenciu kardiovaskulárnych chorôb*“, môžu slúžiť na rovnaký účel, mať rovnakú povahu a pochádzať od rovnakých výrobcov a tiež byť dostupné spotrebiteľom cez rovnaké distribučné kanály.

Čo sa týka prihlasovaných služieb zverejneného označenia „*maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom; maloobchodné a veľkoobchodné služby s farmaceutickými prípravkami, so stomatologickými prípravkami, so zverolekáorskými prípravkami, s dezinfekčnými prípravkami, s výživovými doplnkami, s vitamínovými prípravkami, s diétnymi potravinami na lekárske použitie, s bylinkovými čajmi na lekárske použitie, s výťažkami z liečivých bylín na lekárske použitie, so sirupmi na farmaceutické použitie, s*

minerálnymi výživovými doplnkami, s diétnymi a nutričnými prípravkami, s proteínovými výživovými doplnkami a s prípravkami zvláštnej výživy pre športovcov a osoby s vysokým energetickým výdajom poskytované prostredníctvom internetu“ v triede 35, možno na základe ich prepojenosti k tovarom, ktoré boli posúdené ako zhodné, resp. podobné v triede 5 pre staršiu ochrannú známku považovať za kolízne v súvislosti so zapísanými tovarmi pre staršiu ochrannú známku a vnímané relevantným spotrebiteľom ako pochádzajúce od toho istého subjektu alebo navzájom prepojených subjektov poskytujúcich predmetné tovary. Relevantná spotrebiteľská verejnosť môže prirodzene predpokladať, že výrobca týchto tovarov sa bude zaoberať aj ich predajom.

Pre zostávajúce služby zverejneného označenia, konkrétne „*sprostredkovanie obchodu s tovarom; kancelárie zaoberajúce sa dovozom alebo vývozom, obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; marketing; podpora predaja (pre tretie osoby); inzercia a reklama prostredníctvom všetkých druhov médií*“ prihlasované v triede 35 neboli nájdené žiadne služby staršej ochrannej známky, ktoré by im boli podobné. Ide o služby, ktoré sa netýkajú oblasti „*farmaceutických prípravkov a ich obchodovania*“ a preto nemožno konštatovať podobnosť, resp. súvis týchto služieb s tovarmi namietateľa chránenými staršou ochrannou známkou. Uvedené služby sú definované všeobecne, nie sú zamerané na konkrétny typ výrobkov, resp. tovarov, ktoré by boli podobné, či súvisiace s tovarmi zapísanými pre staršiu ochrannú známku, a teda nie je možné vyvodit' medzi nimi žiadnu súvislosť na základe určenia či použitia, pretože priorityne majú odlišnú povahu, účel a spôsob poskytovania.

Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 265-2015)

Staršia ochranná známka (ochranná známka EÚ
č. 011587921)

VIASKOR

EUVASCOR

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných znáмок 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 možno uviesť, že obidve označenia sú slovné vytvorené veľkými tlačenými písmenami v bežnom písme bez akejkoľvek úpravy a to „VIASKOR“ vo zverejnenom označení a „EUVASCOR“ v staršej ochrannej známke. Porovnávané označenia majú takmer zhodnú dĺžku slova, teda 7 resp. 8 písmen, z ktorých 5 je rovnakých a navyše použitých v identickom poradí. Ďalej je potrebné uviesť, že aj pri rešpektovaní zákonitostí zmyslového vnímania keď spotrebiteľ prednostne vníma začiatok označení, a to „VI“ resp. „EU“, v tomto prípade keďže ide o pomerne krátke slovné prvky rovnaká pozornosť spotrebiteľa sa upriami aj na zvyšok slov, ktoré sú takmer rovnaké, teda „ASKOR“ resp. „ASCOR“ s minimálnym rozdielom jedinej hlásky „K“ uprostred slovného prvku vo zverejnenom označení na rozdiel od „C“ v staršej ochrannej známke. Uvedené rozdiely pri prvotnom vizuálnom kontakte môžu uniknúť pozornosti spotrebiteľa, a teda neovplyvnia jeho vizuálny vnem v takej miere, aby si ich spotrebiteľ ihneď všimol a zapamätal. Možno preto konštatovať ich čiastočnú vizuálnu podobnosť.

Z fonetického hľadiska zverejnené označenie bude interpretované tak, ako je vizuálne vnímané, teda „viaskor“ a staršia ochranná známka ako „evaskor“ alebo „euvaskor“, pretože výslovnosť hlásky „k“ namiesto „c“ je vžitá aj slovenskému spotrebiteľovi či už so znalosťou o pravidlách výslovnosti slov cudzieho pôvodu alebo bez nej. Ide teda o reprodukciu 5 rovnakých hlások, ktorá aj napriek rozdielnej výslovnosti začiatku slov „via“ alebo „eva“, resp. euva“ v označeniach nie je schopná prekryť zhodný, dostatočne dlhý a výrazný fonetický vnem vytvorený rovnakými hláskami a u spotrebiteľa podobne ako pri vizuálnom kontakte nevyvolá taký rozdiel, aby bol podstatný pre vznik nepodobného fonetického vnemu. Vzhľadom na uvedené možno pokladať celkový zvukový vnem vyvolaný reprodukciou zverejneného označenia a staršej ochrannej známky za podobný vo vyššej miere.

Zo sémantického hľadiska sa porovnávané označenia považujú za podobné vtedy, ak sú relevantnou verejnosťou vnímané ako označenia s rovnakým alebo podobným významom. Podstatné je, či prvky tvoriace porovnávané označenia majú konkrétny význam, ktorý by pomohol spotrebiteľovi pri orientácii na trhu a identifikácii nimi označovaných tovarov alebo služieb alebo sú ich prvky fantazijné.

Pri vnímaní sporných označení ako celkov možno predpokladať, že slovo „EUVASCOR“ v staršej ochrannéj známke, ako aj slovo „VIASKOR“ zverejneného označenia budú spotrebiteľia v prvom rade považovať za umelo vytvorené slová, teda fantazijné, bez konkrétneho významu. Ďalej je potrebné sa vyjadriť k argumentu prihlasovateľa, ktorý uviedol, že odborná časť spotrebiteľskej verejnosti v súvislosti s dotknutými tovarmi a službami ich môže vnímať a asociovať aj ako zloženiny slov pochádzajúcich z medicínskej alebo biochemickej oblasti a môže prísúdiť časti „vascor“ resp. „ascor/askor“ význam odvodený z účinku na srdcovocievny systém („vasis“ – cieva a „cordis“ – srdce) alebo význam kyselina askorbová, teda chemická podstata vitamínu C. Avšak zároveň je potrebné uviesť, že prihlasované označenia nie sú obmedzené na označovanie liečiv, či výživových doplnkov s obsahom vitamínu C, ale sú uvádzané všeobecnými výrazmi, a preto nie je vylúčené aj ich použitie pre rovnakú oblasť ako je zapísaná staršia ochranná známka (kardiovaskulárne ochorenia), a teda ani tento fakt nebude napomáhať ich odlíšeniu zo sémantického hľadiska. Na základe uvedených skutočností je možné porovnávané označenia považovať buď laickým slovenským spotrebiteľom väčšinou vyhodnoteným ako fantazijné alebo odbornou verejnosťou za významovo tak podobné ako aj nepodobné, a preto toto hľadisko neprispieje k ich odlíšeniu.

Celkové zhodnotenie - pravdepodobnosť zámény:

Pravdepodobnosťou zámény je pravdepodobnosť, že sa spotrebiteľská verejnosť môže domnievať, že tovary alebo služby označené posudzovanými označeniami pochádzajú od jedného podnikateľa alebo od ekonomicky prepojených podnikateľov, pričom pravdepodobnosť zámény je nutné posudzovať celkovo so zohľadnením všetkých okolností týkajúcich sa konkrétnej veci. Toto celkové posúdenie predpokladá určitú vzájomnú súvislosť medzi zohľadnenými okolnosťami a najmä medzi podobnosťou porovnávaných označení a podobnosťou označovaných tovarov alebo služieb. Nízka miera podobnosti medzi označovanými tovarmi alebo službami môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak.

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámény je potrebné vyhodnotiť relevantnú spotrebiteľskú verejnosť s ohľadom na charakter kolíznych tovarov a služieb, 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 alebo služieb.

V danom prípade je pravdepodobnosť zámény potrebné posudzovať jednak z pohľadu odbornej verejnosti (lekárov, lekárnikov), ale aj z pohľadu širokej spotrebiteľskej verejnosti. Medzi relevantnú verejnosť je potrebné totiž zahrnúť aj pacientov, a to aj v prípade liekov na predpis, keďže k zámene pôvodu týchto tovarov môže dôjsť aj u nich ako u koncových užívateľov. V oboch prípadoch možno však predpokladať zvýšenú pozornosť, ktorú budú spotrebiteľia venovať týmto tovarom ovplyvňujúcim ich zdravie. Spotrebiteľia si totiž uvedomujú značné riziko vyplývajúce zo zámény označení liekov a s tým spojené negatívne následky na zdravie.

Pokiaľ ide o samotné posúdenie pravdepodobnosti zámény porovnávaných označení z komplexného hľadiska je potrebné uviesť, že priemerný spotrebiteľ obvykle vníma označenie ako celok a nevenuje sa skúmaniu jeho rôznych detailov. Navyše je potrebné vziať do úvahy fakt, že priemerný spotrebiteľ má len zriedka možnosť vykonať priame porovnanie rozličných označení, ale musí sa spoliehať na ich nedokonalý obraz, ktorý si uchoval v pamäti. Zverejnené označenie a staršia ochranná známka sú podobné z vizuálneho aj fonetického hľadiska, pričom sémantické hľadisko nezohráva dôležitú úlohu u širokej spotrebiteľskej verejnosti a v prípade odbornej verejnosti nie je možné jednoznačne tvrdiť, ako bolo vyššie uvedené, že by mohla vnímať kolízne označenia za každých okolností ako rozdielne. Vzhľadom na uvedené je možné konštatovať, že aj napriek vyššej pozornosti relevantnej spotrebiteľskej verejnosti nemožno vylúčiť riziko pravdepodobnosti zámény kolíznych označení pre tovary v triede 5 a čiastočne pre služby v triede 35, ktoré boli posúdené ako zhodné a/alebo podobné. Popri viacerých zhodných znakoch porovnávaných označení, týkajúcich sa ich zloženia a dĺžky, ktoré sa výrazne prejavujú tak pri ich vizuálnom vnímaní ako aj pri fonetickej reprodukcii a budú mať za následok, že porovnávané označenia budú pôsobiť podobným celkovým dojmom, zistený rozdiel medzi porovnávanými označeniami nedokáže vylúčiť pravdepodobnosť ich zámény. Je možné poznamenať, že pri oboch porovnávaných označeniach nejde o tak osobité rozdielne slovné prvky, ktoré by si spotrebiteľ dokázal pri prvotnom kontakte zapamätať, a na základe ktorých by dokázal s odstupom času a nie pri porovnaní vedľa seba kolízne označenia bezpochyby odlíšiť.

Pokiaľ ide o služby v triede 35 „*sprostredkovanie obchodu s tovarom; kancelárie zaoberajúce sa dovozom alebo vývozom, obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; marketing; podpora predaja (pre tretie osoby); inzercia a reklama prostredníctvom všetkých druhov médií*“, ktoré boli tiež dotknuté námietkami možno konštatovať, že napriek podobnosti porovnávaných označení z jednotlivých hľadísk, nie je pravdepodobná ich zámena, pretože medzi týmito službami zverejneného označenia a tovarmi staršej ochrannej známky nie je dostatočná väzba na to, aby mohlo dochádzať k zámene ich označení a ani k tomu, aby sa relevantná verejnosť domnievala, že medzi týmito označeniami existuje vzájomná spojitosť.

Čo sa týka dôkazových materiálov predložených prihlasovateľom (informácie z internetových stránok) tieto úrad považuje len za informatívne údaje, ktoré nemôžu mať vplyv na vydané rozhodnutie.

V prípade uplatnenia námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach sa posudzuje pravdepodobnosť zámeny pre označenia a zoznamy tovarov a služieb tak, ako boli prihlásené, resp. zapísané. Nie je možné zohľadňovať skutočnosti, ktoré nastanú v budúcnosti pri skutočnom používaní na trhu alebo úmysloch prihlasovateľa používať zverejnené označenie len pre špecifické tovary, pokiaľ nie je zverejnené označenie pre takéto tovary aj skutočne prihlasované. Podobne je potrebné každý prípad posudzovať osobitne a nie je možné brať za rozhodujúce skutočnosti týkajúce sa iných konaní a rozdielnych označení.

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

Poučenie o opravnom prostriedku:

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

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

Ing. Kvetoslav Bačík
ul. SNP 76/21
018 51 Nová Dubnica

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